



7625

II

St. B.







7625

3070. Prava.

VIII. d. 78.

40.  
93



*Observationes ex Jure Civili Lipsi.*

PRACTICARVM  
OBSERVATIONVM  
EX IURE CIVILI ET SAXONICO  
COLLECTARVM, ET  
AD STYLVM VSVMQ;  
IUDICIORVM CVRIAЕ  
REGALIS ACCOMMO-  
DATARVM  
CENTVRIA PRIMA  
AVTHORE  
ANDREA LIPSKI ALIPE SAC.  
REGIAE MAIEST. A SECRETIS  
RIGAE LIVONVM  
EXCVDEBAT NICOLAVS MOLLINVS  
AÑO. D. M. DC. II.



# IN NOBILITATEM REGNI POLONIAE



762571

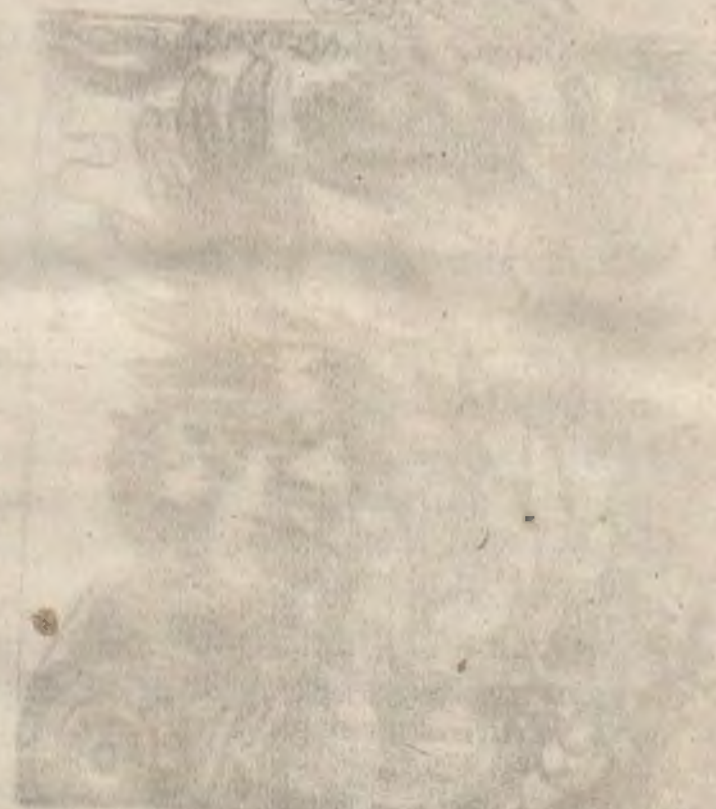
Armiger ecce laevis fulgens candentibus alis,  
Indomitum robur martia & arma notat.  
Militia atque omni praestat Virtute Polonus,  
Pro Patria laturus fortia quaque pati.  
Saepe Schytas stravit, Moscos quoque spe repressit,  
Festinus exq; alijs clari trophea tulit.  
Ergo alas expande Aquila, & tua regna tuere,  
ARMIS, IVSTICIA, RELIGIONE, FIDE.

WERTH: UNIV.



JAC. LEONICAN

IN NOBILITATEM REGNI  
POLONIAE



Armiger ecce laevis fulgens candentibus alis,  
Indomitum robur martia & arma notat.  
Militia atque omni praestat Virtute Polonus,  
Pro Patria laturus fortia quaque pati.  
Saepe Schytas stravit, Moscos quoque spe repressit,  
Festinus exq; alijs clari trophea tulit.  
Ergo alas expande Aquila, & tua regna tuere,  
ARMIS, IVSTICIA, RELIGIONE, FIDE.



SERENISSIMO ET  
POTENTISSIMO PRINCI-  
PI AC DOMINO D. SIGISMUN-  
DO TERTIO, DEI GRATIA PO-  
LONIAE ET SVECIAE REGI, MAGNO DV-  
CII LITVANIAE, RVSSIAE, PRVSSIAE, MA-  
ZOVIAE, SAMOGITIAE, LIVONIAE Q; &c.  
DOMINO CLEMENTISSIMO.

**M**Aiestatem Imperatoriam SE-  
RENISSIME REX, non solum ar-  
mis decoratam, sed etiam legibus debere esse  
armatam, magnus ille Imperator Iustinianus  
praeclare censuit, ut utrumq; tempus & bello-  
rum & pacis, recte possit gubernari, & Princeps  
ipse, non solum in hostilibus praelijs victor ex-  
istat, sed etiam per legitimos tramites calum ni-  
antium iniquitates expellat, fiatq; tam juris re-  
ligiosissimus, quam victis hostibus triumphator  
magnificus. Duae enim sunt praecipuae Prin-  
cipum atq; Regum virtutes, iusticia atq; forti-  
tudo, duplices artes, legum & armorum, ut &

\*

ho-



hostium impetus virtute reprimere, & statum Reipub. tranquillum juris æquabilitate tueri possint. Atq; extollant alij virtutem bellicam, eamq; unicum Reipub. firmamentum & propugnaculum appellent: addant & illud, nullam rem aliam, maiorem summis regibus gloriam unquam comparasse; tamen & illud fateantur necesse est, arma sine iusticia vix aliquid præclarum posse, imò pestem & perniciem potius, quàm salutem atq; dignitatem Rebuspub. afferre, nisi domi quoq; ea provideantur ac curentur sedulò, quæ magna ex parte Rempub. florentem & pacatam, omnibusq; animi ac fortunarum bonis affluentem, firmam deniq; & diuturnam efficiant. Hoc autem tum de num rectè fiet, cum Principibus caræ fuerint principes illæ virtutes, pietas, iusticia, ac legū observantia, quæ Rerumpub. anchora est firmissima. Nec inmeritò. Lex siquidem divinæ benignitatis inventum atq; munus est, cuius præsidio im-

pro-

probi metu pœnarum in officio & debita obedientia retinentur; boni verò in pace vivunt, & ab injurijs improborum tuti sunt. Ac cum ij, quos supra cæterorum hominum conditionem erectos rerum humanarū administrationi divina providentia admovit, Deum imitari, & quasi vivum ipsius simulachrum in terris esse censeantur, atq; salus subiectorum, secundum Deum, ex illorum consilio & incolumitate dependeat; jure meritò maximæ illis curæ esse debet, ut non solum armorum copia, aut exercituum robore, verum etiam iusticia, pietate, & prudentia, aliisque virtutibus, subiectos populos regant atq; gubernent. Quibus quidem virtutibus Maiestatem Vestram instructam esse, hisque artibus tot provincias atq; regiones feliciter tueri atque moderari, res ipsa testatur. Optimi enim & pientissimi regis nomen, tam apud suos, quàm apud externos, eximia & plus quàm credibili pietate, atq; innata clementia Maiestas Vestra sibi comparavit: nec solum, quod placi-



dē ac benigne suis imperet, omniaq; consilio  
rationis potius, quā affectu administret; sed  
& eō magis, quod justiciam, eiusq; leges sacra-  
tissimas magno in honore & pretio habeat, ex  
earum præscripto & ipsa vivat, & alios exemplo  
suo ad earum cultum atq; studium excitet, & ne  
à quopiam illæ labefactentur, omni studio atq;  
vigilantia provideat. Quis verò Sacræ Maiesta-  
tis Vestræ in judicandis & decidendis causis con-  
stantiam summa cum prudentia coniunctam  
non admiretur? Quis incredibilem justitiæ &  
æquitatis zelum, laudibus in cælum usq; non  
extollat? Sanē nihil in sanctissimo Tribunali  
Maiestatis Vestræ honori & dignitati litigan-  
tium dari, nihil improbitati aut audaciæ cedi,  
quinimō afflictos excitari, innocentiam defen-  
di, miseris subveniri, & omnium sine discrimine  
querelas atq; controversias audiri atq; expediri,  
nemo inficias ibit. Cæteras deniq; Maiestatis  
Vestræ heroicas, vereq; regias virtutes, quis pro  
dignitate pari oratione commemorare potest?

Feli-

Felices verē nos, Remq; publicam nostram di-  
cere possumus, qui post tot & tantos & ad om-  
nem posteritatis memoriam insignes trium-  
phos, auspicio Sacræ Maiestatis Vestræ ex hosti-  
bus partos, pietatis, justitiæ, atq; aliorum Rei-  
publicæ commodorum insignia percipimus in-  
crementa. Harum itaq; Serenissime Rex vir-  
tutum maximarum atq; heroicarum laude &  
veneratione inflammatus, Splendoreq; regię  
dignitatis & amplitudinis inductus, beneficio-  
rum insuper in mecollatorum merito impulsus,  
multum diuq; mecum cogitabam, quonam  
modo & ratione, observantiæ & fidelis meæ sub-  
iectionis, gratiq; animi specimen Regiæ Maie-  
statis Vestræ testari ac declarare possem. Ac tan-  
dem offert sese PRACTICARUM OBSER-  
VATIONUM CENTURIA, quas ego vel ma-  
ximē ad usum eorum, qui in foro versantur, &  
qui vel præsunt, vel agunt causas in iudicio, ex  
jure tam Civili quā Saxonico utroq; provin-  
ciali scilicet & Municipali, magno cum labore

&



& studio collectas, ad praxim Curiae Maiestatis  
Vestrae Regiae, (quam rationem juris dicendi  
Serenissimi superiores Poloniae Reges, prae-  
decessores Maiestatis Vestrae, non modò urbibus  
& oppidis Regni, verum etiam plerisque pagis ma-  
gna cum laude, summaque prudentia concesserunt)  
pro virili traduxi & accommodavi. In quibus  
praerudicia quoque Maiestatis Vestrae Regiae, &  
DD. Assessorum Curiae eiusdem, in variis causis  
diversis temporibus prolata, legumque civilium &  
Saxonicarum autoritatibus suffulta compre-  
henduntur. His igitur de causis non indecorum  
neque inofficiosum, (ut cum Iuriconsulto lo-  
quar) multò minus temerarium esse putavi,  
hasce meas lucubratiunculas inter aulica Maie-  
statis Vestrae Regiae negotia, horis planè subse-  
civis elaboratas, Sacrae Maiestati Vestrae Regiae,  
ea qua par est observantia & humilitate offerre,  
non minùs ipsius sacratissimo deoovere. Nec du-  
bito Maiestatem Vestram Regiam, pro ea, qua  
in omnes est singulari benignitate atque gratia,  
hanc

hanc etiam meam erga Maiestatem Vestram  
summam observantiam & cultum, fidelisque  
& subiectissimi servitoris quaecumque specimen  
grato animo accepturam, illudque quando per  
seria licebit, benigno & sereno vultu aspectu-  
ram. Eo etenim Regiae Maiestatis Ve-  
stra benignissimo facto, non solum invidio-  
rum, qui aliorum laboribus, cum ipsi instar  
ignavi fuci in otio delitescant, sugillare, eosque  
theonino dente arrodere consueverunt, temeri-  
tas reprimetur; verum etiam amplioris gratiae  
apud Maiestatem Vestram Regiam consequen-  
dae, quam ego omnibus divitijs fortunisque ante-  
pono, spes affulgebit mihi maxima. Omnipoten-  
tem Deum tota prece oro, ut Sacram Re-  
giam Maiestatem Vestram, unà cum charissima  
sobole, quae in spem regnorum egregie in om-  
ni genere virtutum crescit, quàm diutissimè in-  
columem servet, omnes eius conatus atque actio-  
nes fortunet, ac omni genere donorum sanctis-  
simi sui spiritus augeat atque illustret, quò Maie-  
sta-



state Vestra, ipsiusq; posteris nobis feliciter regnantibus, iustitiæ, pietatis, clementiæ, & aliarum, quæ in Maiestate Vestra conspiciuntur, virtutum jucundissimos percipiamus fructus atq; emolumenta. Eidem Maiestati Vestræ Regiæ, servitiourum meorum, quæ vix tanto Regi usui esse poterunt, humillima studia atq; obsequia defero. Datum Cracoviæ Decimoquinto Calendas Decembris. Anno Salutis  
M D C II.

Sacræ M<sup>ti</sup>s. Vestræ Regiæ subiectissimus atq; humillimus servitor.

Andreas Lipski à Lipe  
S P. & S R.



## BENEVOLIS LECTORIBVS.

**C**um in aula Sacra Regiæ Maiestatis septimum jam fere annum agerem, & Illustrissimi ac Reuerendissimi in Christo Patris. D. PETRI TYLICKI Dei gratia, Episcopi Varmiensis, Regniq; Vicecancellary, patroni mei observandissimi voluntate, non solum ijs negotijs, quæ in expediendis epistolis, & alijs regijs scriptionibus cumulatè occurrunt, vacarem; sed etiam favore & benevolentia eius in numerum Assessorum Curie adscitus essem: quis usus, quæne utilitas in Regno legum sit Civilium, facile animaduerti. Licet enim quidam, rerum præsertim patriarum nimis religiosi observatores, jura Civilia tanquam exotica & peregrina, à moribus & consuetudinibus nostris prorsus aliena esse existiment: utpotè nostris hominibus regum suorum constitutionibus, proprijsq; statutis & consuetudinibus pro jure utentibus: attamen quia jus illud Civile Romanorum, ex præceptis juris naturalis & gentium, (quorum apud nos etiam non minor quàm alibi usus esse debet) Iurisconsultus Ulpianus conflatum esse testetur; meritò etiam nostris, non modò juris & justiciæ limina aduentibus sed cansa-

\*\*

sa-



sarum etiam patronis, ac iudicandi munere fungentibus, omnibusq; viris verè politicis, commendatum esse debet. Quid enim si sacrarum literarum monumenta excipias, hac disciplina, cuius finis est equitas, & iusticia in hac societate hominum conservatio, utilius aut honestius esse potest? Hac certè concordia inter ciues & vita communio tranquille retinetur: huius præsidio boni præmijs, mali contrà & societatis humana violatores, gravissimis pœnis afficiuntur: huius deniq; solius ductu Respub. feliciter administrari, & regna rectè gubernari posse, plus quàm manifestum est. Ac proinde mihi quoq; de hac diuinarum humanarumq; rerum notitia, pro virili mereri cupienti, & quonam modo ac ratione nostrates ad ea studia jurisprudentia impensius amplectenda, excitandi & alliciendi essent, diu multumq; satagenti, neq; tamen in me virium aut ingenij quidquam inesse, vel in hac mea conditione, tantum mihi otij, quò præclarum aliquid, vel omnibus numeris & partibus absolutum, in eo studio à me suscipi posset, suppetere animadverterem; tandem venit illud in mentem, pulchrum esse in mediocribus saltem consistere: in rebus quoq; publicè utilibus lauda-

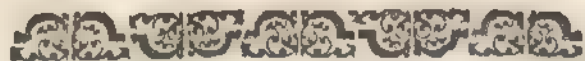
ri nonnunquam voluntatem. His itaq; rebus animatus, & quod præclarum nihil esse, quod idem difficile non sit, existimarem, cum laborem, difficultatibus omnibus, ea, quæ in animis hominum existit communis utilitatis augenda cupiditate, victis atque superatis, suscepi, manumq; operi continuo admoueri, atq; diuina fauente clementia hanc **CENTURIAM PRÆTICARVM OBSERVATIONVM CVRIÆ REGNI**, inter medias occupationes & publica negotia, succisui ac planè fortius horis, summo tamen studio & labore confeci. Quo in opere id à me actum imprimis est, ut ex huiusmodi observationibus ac decisionibus non modò cupida legum iuventus, sed Aduocati etiam & Patroni causarum, ac quorumvis subcelliorum iudices, tanquam ex communi quodam penu, uberrimos fructus perciperant, & quo modo, quauè ratione jura Civilia & Saxonica ad forensensem practicam huius regni applicanda essent, melius intelligant. Neq; enim alia, meo quidem iudicio, commodior via & ratio ad intelligendos rectè Iurisprudentia fontes inueniri potest, quàm explicare ea, quæ usu & consuetudinibus observata, moribusq; ac stylo iudici-



diciorum, praesertim summorum Tribunalium  
recepta sunt. Quamobrem cum rei ipsius com-  
modo & utilitate ductus, tum aliorum, qui in  
eo studio apud suos magna cum laude desudarunt,  
exemplum sequutus, summi Tribunalis Curia  
regni sententias atque praedicta, quae longa ob-  
servatione privatoque studio in unum collegeram,  
authoritatibus, ex ipsis fontibus juris Civilis  
& Saxonici (quo potissimum jure Serenissimi  
superiores Polonia Reges, Cazimirus magnus,  
Alexander, Sigismundus primus, & alij, urbes  
& oppida sua, imò & pagos plerosque, uti perpe-  
tuo voluerunt) desumptis, ea breuitate & facili-  
tate collustravi, ut à quovis etiam mediocriter  
in jure versato intelligi percipere possint: qua-  
estiones denique ipsas seu observationes ita compo-  
sui atque in ordinem redegi, ut simul & methodi  
ea ratio, quae in ipsis fontibus conspicitur, con-  
staret, & una materia ex alia dependere quodam  
modo videretur. Porro superfluas legum & au-  
thoritatum allegationes, quibus vulgo quidam am-  
bitiosa magis, quam necessaria prolixitate scri-  
pta sua infarcire solent, data opera omisi: idque  
ob eam causam, ne videlicet legentium animos,  
ignota quadam & proluxa authorum nomina-  
tione,

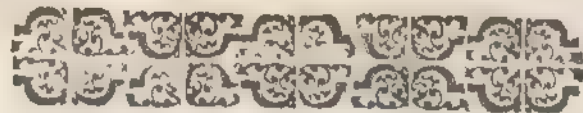
tione confundere, vel pro rebus, notas saltem  
aliquas ipsidem obtrudere videar. Planè omisis  
huiusmodi tadiosis authorum recensionibus,  
quibus alij plenas chartas complere solent, satius  
esse duxi, planam & perspicuam viam sequi, id  
est, genuina verba legum, prout in libris conti-  
nètur, huic operi adungere: Quod cum ob ipsam  
commoditatem, ne videlicet semper ad libros  
recurrare necessum sit; tum ob facilitatem, quae  
inde promanare videtur, legentibus non ingra-  
tum fore existimo. Nec dubito, benivolos lecto-  
res hanc meam qualemcunque opellam equi bo-  
ni, consulturos, illamque ab invidorum & obtre-  
ctatorum virulentis morsibus, si opus sit, fau-  
enti animo defensuros esse. Quod si fieri intelle-  
xero, non tantum ipse laboris in eo opere suscepti  
me fructum consequutum esse existimabo, verum  
dabo operam, ut & illi in posterum quoque, ex stu-  
dijs & lucubrationibus hisce meis, similes vel  
uberiores etiam fructus percipiant, & alteram  
Centuriam (si DEVS vite usuram aliquan-  
diu concesserit) in publicum prodeuntem,  
breui videant. Valete, mihi què &  
studijs fauete.





ANDREAS SCHONEVS, THEOLO.  
gia & I. V. D. ad Dominum ANDREAM  
LIPSKI Secretarium Regium, Virum  
Consultissimum

Prodis te libro hoc quantus sis, quid valeasquè,  
Prodis thesauros diuitis ingenij  
Ante satis fuerat tua virtus nota Polonis,  
Nunc te orbe in toto fama perennis aget.  
Ancipites legum nodos mira arte resoluis,  
Fontibus ex ipsis juraq; sacra doces:  
Maiora haud patriæ potuisti commoda ferre,  
Præfers Iudicibus, Causidicisq; facem.  
Non jam ex arbitrio privato, jure sed æquo  
Decernet puteal, cuiq; suumq; dabit.  
O Fas, ô Themis, ô Respublica, Rex, Proceresq;  
Quæ dabitis merito præmia digna viro.



AD EVNDEM

Ordine dum centena facis syntagmata le-  
Antiquis legum par es in arte viis: (gum,  
Non jam patronus metuet, nec turba cliētum,  
Cum te doctore & iudice iusta ferent.  
Multum TILICIO debebit Lechia, quòd te  
Admovit causis, iudicijsquè suis:  
Tu verò leges pergas proferre in apricum,  
Sic tollet clarum iusticia alma caput.

Hieronymus Gorecki  
I. V. D.





# INDE X OBSERVA- TIONVM PRACTI- CARVM.

|   |   |
|---|---|
| <p style="text-align: center;"><i>I.</i></p> <p>An quis de domo in jus<br/>vocari possit?</p> <p style="text-align: center;"><i>II.</i></p> <p>An præsens in iudicio ci-<br/>tari debeat?</p> <p style="text-align: center;"><i>III.</i></p> <p>In quo foro aliquis con-<br/>veniendus sit.</p> <p style="text-align: center;"><i>IIII.</i></p> <p>De foro Scholarium.</p> <p style="text-align: center;"><i>V.</i></p> <p>An propter solam con-<br/>veniendi utilitatem ali-<br/>quis in foro alieno conve-<br/>niri possit?</p> <p style="text-align: center;"><i>VI.</i></p> <p>Reconventio an de iure<br/>locum habeat?</p> <p style="text-align: center;"><i>VII.</i></p> <p>Fori renunciatio an sit<br/>valida?</p> | <p style="text-align: center;"><i>VIII.</i></p> <p>Arresta an de iure locum<br/>habeant?</p> <p style="text-align: center;"><i>IX.</i></p> <p>Repressalia quæ dicantur,<br/>&amp; an iure sint permissa?</p> <p style="text-align: center;"><i>X.</i></p> <p>De contumacia actoris.</p> <p style="text-align: center;"><i>XI.</i></p> <p>De contumacia rei.</p> <p style="text-align: center;"><i>XII.</i></p> <p>De legitimis impedi-<br/>mentis.</p> <p style="text-align: center;"><i>XIII.</i></p> <p>De libello &amp; Guaranda.</p> <p style="text-align: center;"><i>XIIII.</i></p> <p>De satisfactionibus acto-<br/>ris &amp; rei.</p> <p style="text-align: center;"><i>XV.</i></p> <p>Utrum accusans aliquem<br/>de crimine, satisfacere tenea-<br/>tur.</p> |
|---|---|

\*\*\*



# INDEX OBSERVATIO.

tur? & an reus criminis fideiussoribus committi debeat?

XVI.

Vtrum fideiussor non prius conveniri debeat, quàm executiatur debitor principalis?

XVII.

An obligatio fideiussoria transeat ad hæredes.

XVIII.

De exceptionibus, & an peremptoria etiam in termino executionis opponi possit?

XIX.

De dilationibus, & an tam actori, quàm reo concedi debeant.

XX.

De probationibus, & an duo testes ad probandum sufficiant.

XXI.

De probationibus, in causa criminali.

XXII.

An ad quæstiones seu torturas, non præcedentibus plenis & manifestis indicijs, ludex possit aliquem condemnare?

XXIII.

Vtrum actore nihil probante, possit nihilominus reo deferri iusiurandum.

XXIV.

An iuramentum referri possit?

XXV.

An ius probandi per iuramentum transeat ad hæredes.

XXVI.

Vtrum ludex secundum conscientiam, an verò secundum acta & probata iu-

# NUM PRACTICARUM

judicare debeat?

XXVII.

Vtrum creditor debitum petens, an verò debitor allegans solutionem, proprius sit ad probandum?

XXVIII.

An chirographum à creditore redditum importet solutionem, & liberet debitorem?

XXIX.

Exceptio non numeratæ pecuniæ an de jure locum habeat?

XXX.

An indebitè solutum repeti possit?

XXXI.

Periculum rei debitæ utrum ad debitorem vel ad creditorem pertineat?

XXXII.

An aliud pro alio, id est, res mobilis pro immobili,

vel econtrà, solui possit?

XXXIII.

Vtrum debitor ob æs alienum carceribus mancipari possit?

XXXIV.

Vtrum debitor solutionem offerens liberetur?

XXXV.

Novatio utrum tollat priorem obligationem?

XXXVI.

Vsuræ an de jure sint licitæ?

XXXVII.

Commodatæ rei periculum, utrum ad comodantem, an verò ad commodatarium spectare debeat?

XXXVIII.

Vtrum possessor duobus simul rem petentibus respondere teneatur?

XXXIX.

Depignoribus, & an per-

\*\*\* 2 \*\*\* ri-



# INDEX OBSERVATIO.

riculum pignoris ad creditorem pertineat.

*XL.*

An posterior creditor hypothecā priorem habens, creditori priori hypothecam non habenti, præferri debeat?

*XL I.*

De hypotheca uxoris in bonis mariti, utrum videlicet creditorum anteriori hypothecæ præferatur?

*XL II.*

An mulier ad solutionem debitorum à marito contractorum teneatur?

*XL III.*

De deposito, & quid depositarius præstare teneatur?

*XL IIII.*

Si res à viatore apud dominum diversorij custodia causa relicta sit, quid is

præstare teneatur?

*XLV.*

De mandato, & quid mandatarius præstare teneatur?

*XLVI.*

De Societate, & quid in hoc contractu præstari debeat?

*XLVII.*

Periculum rei venditæ, utrum pertineat ad emptorem, an verò ad venditorem?

*XLVIII.*

An si quis in venditione ultra dimidium iusti precij decipiat, venditio rescindi possit?

*XLIX.*

De jure retractus, & an in Regno locum habeat?

*L.*

Num ob casus fortuitos con-

# NUM PRACTICARVM.

conductor remissionem pensionis mereatur?

*LI.*

De Euietionibus.

*LII.*

De donationibus inter virum & uxorem.

*LIII.*

Donatio omnium bonorum an de jure valeat?

*LIIII.*

De donationibus causa mortis.

*LV.*

Dos soluto matrimonio ad quem pertineat?

*LVI.*

De Gerada.

*LVII.*

De Hergvveth.

*LVIII.*

De tutoribus, & an tutor inuentarium pupilli conficere teneatur?

*LIX.*

De rationibus administratæ tutelæ.

*LX.*

Tutorem habenti an alius tutor dari possit?

*LXI.*

An tutor res pupilli alienare possit?

*LXII.*

Vtrum tutori contra pupillum actio dari possit.

*LXIII.*

De testamentis.

*LXIIII.*

Collatio bonorum inter hæredes an de jure locum habeat?

*LXV.*

De Successionibus ab intestato, & an præmortui fratris filij, cum patruo ad successionem alterius patris ab intestato vocentur?



# INDEX OBSERVATIO.

LXVI.

Fratrum filij utrum succedant patruo in capita, an in stirpes?

LXVII.

Num fratres vel sorores ex uno latere coniuncti, in successione demortui fratris, patruis & auunculis, amicis, & materteris præferantur?

LXVIII.

Vtrum ad successionem neporum, deficientibus ascendentibus, sorores dimidiæ paternæ, an verò germanæ maternæ, admitti debeant?

LXIX.

De illegitimis, & eorum successione.

LXX.

Naturales & illegitimi an & quo modo legitimari possint?

LXXI.

De legitimatione per rescriptum Principis, & oblationem curiæ.

LXXII.

Legitimitas quomodo probanda sit.

LXXIII.

De feudis, & an Vasallo steriliter defuncto, reliqui eiusdem familiæ ad feudum admitti debeant?

LXXIIII.

Vtrum nobilitas per exercitium mercaturæ amittatur?

LXXV.

Vtrum bona eorum, qui mortem sibi adferunt, confiscari debeant?

LXXVI.

Præscriptio longissimi temporis quando locum habeat?

# NUM PRACTICARUM.

LXXVII.

De præscriptione rerum mobiliū & immobilium.

LXXVIII.

Injuriarum quomodo agi possit?

LXXIX.

De injuria reali, & *Wergeldo*.

LXXX.

De injuria verbali.

LXXXI.

De injuria quæ fit scripto, seu de famosis libellis.

LXXXII.

De furtis, & rebus furto ablati.

LXXXIII.

De defensione necessaria, utrum videlicet in ea aliquem occidens, puniatur?

LXXXIIII.

De homicidio casu commisso, an videlicet aliquis ob tale homicidium pœ-

nam capitis mereatur.

LXXXV.

Puer committens homicidium, an pœna legis Corneliæ de sicarijs afficiatur?

LXXXVI.

Vtrum si vulneratus ex intervallo moriatur, pœna legis Corneliæ in vulnérantem extendi possit?

LXXXVII.

Scupratores & violatores foeminarum, quibus pœnis afficiantur.

LXXXVIII.

De raptu, & quæ pœna raptores mulierum manere debeat.

LXXXIX.

An de crimine pacisci aut transigere liceat.

XC.

Violentiam committens in rebus alicuius quæ pœna afficiendus sit?



# INDEX OBSERVATION. PRACTICA.

XCI.

Damna & litis expensæ,  
quando & quomodo peti  
polsint.

XCII.

Appellatio ob damna &  
litis expensas, in sententia  
definitiva omissas, victori  
an de jure sit permessa?

XCIII.

Appellatio intra quod  
tempus insinuari debeat.

XCIII.

An ea, quæ coram Iudi-  
cè à quo non sunt allegata  
aut probata, coram Iudice  
apellatiōis de novo allega-  
gare aut probare liceat.

XCIV.

Appellatio ad superiorem,  
intermisso medio iudice,

an sit permessa.

XCVI.

Appellationi utrum re-  
nunciare liceat.

XCVII.

Vtrum in causa crimina-  
li appellatio permitti de-  
beat.

XCVIII.

Vtrum à sententia arbi-  
trorum appellatio admit-  
ti debeat.

XCIX.

Bannicus seu proscriptus  
utrum in iudicio locum  
standi habeat.

C.

De Iudæis, privilegijs, &  
libertatibus eorum, & an  
juri communi subsint.

# OBSERVATIONVM PRACTICARVM I.

## OBSERVATIO. I.

An quis de domo in ius  
vocari possit?

SUMMARIA.

- 1 Nemo de domo sua in ius  
vocari debet.
- 2 Aditū ad se præstans quo-  
modo citandus sit?
- 3 Verbaliter quis ad domum  
citari debeat?
- 4 Idem de conducta aut pre-  
cario concessa, quod de pro-  
pria dicendum.
- 5 In criminalibus etiam de  
domo inuitus duci potest.
- 6 In ius vocatio seu citatio  
alia realis, alia verbalis.
- 7 Citatio verbal: qua dicatur?
- 8 Publica citatio quomodo fiat?



Regulariter nullus  
de domo sua in  
ius vocari debet. Per textum  
expressum in l. pleriq; 18. ff. de in ius  
vocan. Quia (inquit ibi. 10. Caius)  
domus tutissimum cuiq; re-  
fugium atq; receptaculum  
sit,

sit, eumq; qui inde in ius vo-  
caret, vim inferre videri.

Id quod etiā Cicero in Orat. pro domo  
sua his verbis innuit: Quid inquit  
est sanctius, quid omni reli-  
gione munitiq; quam Domus  
vniuersiusq; civium? hic  
ara sunt, hic focī, hic Dy Pe-  
nates, hic sacra religionis  
ceremonia continentur, hoc  
perfugium ita sanctū est om-  
nibus, ut inde abripi neminē  
fas sit. Neq; iniuria sic  
parti aduersæ, quæ reum in  
ius vocare intendit, si quidē  
(teste Paulo in l. 19. ff. de in ius vocan.)  
certum sit. Satis pene su-  
bire eum, si non defendatur  
Elatiter: quod mittitur ad-  
uersarij in possessionē bono-  
rum eius. Quod si aditum  
ad se præstet, aut ex publico  
cōspiciatur, rectē in ius vo-  
cari eum Julianus ait Id est  
si vltro in domū creditori  
vel aduersario suo patefaci-  
at aditū; aut etiā ē fenestra,

A

vel



### 3. OBSERVATIONVM PRACTICARVM.

vel ianua domus suae, in qua consistit, conspiciatur.

Hæc tamen de verbali, non autem de reali in ius vocatione seu citatione intelligenda sunt. Quamvis autem

- 3 verbaliter non nisi is qui personaliter requisitus non reperitur, ad domum citari debeat: *ut notat Costal. in d. l. plerique, adversar. parte prima.* Contrarium tamen invaluit moribus, ut videlicet indistinctè quilibet verbaliter in ius vocari de domo possit, etiamsi inde extrahi non debeat: *per textum in l. Sed et si, 21. ff. de in ius vocat. et ita omnino textus d. l. 18 accipiendus est.*

- 4 Quod non solum de propria domo, sed etiam de conductâ aut precario concessa intelligi debet: *per textum in l. lex. §. domus 2. ff. de iniurijs. in verbis.* Domum accipere debemus, non proprietatem domus, sed do-

domicilium. Quare siue in propria domo quis habitaverit, siue in conductâ, vel gratis, siue hospitio receptus, hæc lex locum habebit.

In criminalibus tamen non est dubium, posse quem in ius vitum etiam de domo duci *teste glossa in d. l. 21.* Porro hæc divisio in ius vocationis

(*que nihil aliud est hodie nisi citatio, qua quis ad ius dicentem vocatur, quamvis olim distincta hæc fuerint, ut notat Vultei in sua iuriss. Rom. lib. 2 Cap. 28. statim in pri.*) in ius realem & verbalem hodiernæ consuetudini, quæ iuri Rom. magis est consentanea. Nam quæ hodiè appellatur citatio realis, olim præhensio dicebatur, & differebat ab in ius vocatione, adeò, ut alij Magistratus dicerentur habere vocationem; alij e contra præhensionem, alij utrumque; *ut notat Gellius Noct. Attic. lib. 3 Cap. 12*

Dicitur autem citatio verbalis non solum quæ verbis

### ANDREAE LIPSCII CENT: I. 3

bis per nuncium seu pedellum peragitur, sed etiam quæ fit literis, & quæ reo personaliter ad citandum non prævento, in domum mansionis eiusdem deferri, & familiæ domus denunciari solet, iuxta quod etiam in Curia Regali practicatur, & ita tempore Dni Stephani Regis Anno 1583 feria secunda ante festum S. Agnetis inter Motelupi & Annæ Farnati olim Sebastiani Lombardi relictam, pronunciatum fuit.

*Quibus conveniunt textus in l. dies 4. §. toties, ibi.* Est tamen tutius libellum ad ipsas ades proponere: fieri enim potest, ut ita monitus defensor existat. *ff. de damno infecto lib. 39. tit. 2. Et capit. finali extr. de ea qui mittitur in possessionem, in verbis.* Denunciazione publicè facta, domi non apparet.

- 5 Vnde colligitur, quod etiam in publica citatione, affi-

affixio in domo citationis literalis tantum valeat, quantum publicum proclama per præconem, aut per tubam, aut campanam, factum operatur: *ut notat gl. in l. 2 C. de decurionibus lib. 20.* Quod quibus casibus fiat, pulchrè admodum recenset Robert. Marantha in Speculo aureo: parte 6 in tit. de citatione num. 98.

### OBSERVATIO. II.

An præsens in Iudicio citandus sit?

#### SUMMARIA.

- Citatio semper est necessaria. 1  
Citationem à Pontifice, neque ab Imperatore omitti potest. 2  
Processus verò ex plenitudine potestatis quando suppleri possit? 3  
Comunis DDm conclusio, quod præsens in Iudicio citari amplius non debeat. 4  
Iure Sax: quod in praxi ob-

A 2

ser-



servatur, datur cōvento dilatio ad proximū iudiciū.

6 Inducia aliter iure Ciuili, aliter iure Sax: reis dantur.

7 Citatio inordinata non obligat ad comparandum.



Inc non incommodē quari potest: An etiam præsens in Iudicio citari debeat? an verò absq; citatione teneatur litē suscipere ac respondere? Et iure quiden Ciuili semper citationem † esse necessariam, admodū clari textus testantur; vt in l. Consensisse 2. ff. legatis 3. in verbis.

Nam Et diuus Pius Plotio Celsiano rescripsit, cum, qui tutela reddenda causa Romam erat à se euocatus, alterius tutela, cuius causa non erat euocatus, non debere compelli iudiciū suscipere: ff. de iudicijs. Et in l. 2. in verbis: Nec enim, dum quis

a-

apud prætorem causam agit, in ius vocare licet. ff. de in ius vocan: & generalis textus in l. fin. c. de exhiben: reu. Quod vsq; adeò verū est, vt neq; à Pontifice aut ab Imperatore † omitti possit: per textū expressum in Cap. fin: ad fin: ext in Clement: de senten: & re iudic: in verbis: defensionē qua à ratione prouenit, naturali facultas adimi ualuisse; cum illa Imperatori tollere nō licuerit, qua iuris naturalis existunt. Nec obstat quod vulgò ex l. fin: c. de legibus infertur. Imperatorē ex plenitudine † potestatis posse supplere processū, & per consequens, etiam sine citatione posse contra aliquē procedere. Nam hoc de lite jam inchoata intelligendum est, ac si lis nondum cepta sit, non potest quicquam supplere, cum adhuc nihil inchoatū sit. Processus enim sine citatione est nullus, & initiū processus est

in

in ius vocatio seu citatio: per expressum textum in S. fin: instit: de pena temere litigan: Quapropter Summa juris ratione in Curia Regali Anno 1591. feria quarta post festū visitationis Beatæ Mariæ virginis inter Rudgierū Azbi plenipotentē Iustū Hollandi Ciuis Cedan: & Magistratum Ciuitatis eiusdem decretum fuit, vt citationes in omnibus actionibus à Iudicibus præmittantur, cum citationibus & exceptionibus uti cuilibet integrū sit. Communis tamen D Dm iuris conclusio in contrarium est, quod videlicet præsens † in Iudicio citari amplius non debeat: per l. de vno quoq; 47 ff. de re iudicat: vbi dicitur, quid de vno quoq; negotio presentib: omnib: quos causa contingit, iudicari oporteat: tum quod finis citationis sit comparitio, vt notat Geil: lib: obser: pract: 1. obser: 58. num: 3. Et

Mar

Marantha in Speculo aureo, parte 6. de citatione num: 12. Quam D Dm opinionem, quamuis nonnulli ita procedere existiment, si videlicet reus in litē vltro consentiat, alias verò non: propterea, quod effectus citationis non tantum sit comparitio, sed etiā præparatio defensionis. Si itaq; quis absq; citatione cogere-tur respondere, jam eo pacto tolleretur defensio, quæ est iuris naturalis.

Alij verò causam necessariā, cuius gratia reus in Iudicio versatur, & voluntariam considerant. Nam primo casu non tenetur respōdere in alia causa: secus in altero, quādo videlicet vltro vel fortuito præsens in Iudicio reperitur. Potest enim ad præparandam defensionem petere inducias, vt infra dicetur. Ius verò Saxonicū, quod Curia Regalis hac

hac



## 6. OBSERVATIONVM PRACTICARVM

hac in parte sequi maluit, tradit, ut, si ꝑ ꝑꝛæfens in iudicio accusatus litē suscipere detrectet, detur ipsi dilatio ad proximū iudicium: *per textū expressum lib. 2. artic. 2. ibi: Agat autem, quis contra ꝑꝛæfentem, & actio in eius proprietatem aut feudum ꝑꝛætendatur, si bona fide possidet, ipseq; si dixerit, propter hoc sibi terminum non esse prius assignatum, usq; ad proximū iudicium inducitur. In Secunda verò actione, si legitimum adueniens iudicium induciarum gratia petierit, hoc erit ei concedendum, postea respondebit.*

Vnde satis liquidè constat, quod iure Sax<sup>co</sup>: longiores induciæ reo concedantur, quam iure Ciuili. Nam in supra allegato textu, reum ꝑꝑꝛ duos iudiciales terminos (i. qui 14. diebus ab uicē distant) litē differri posse.

iuncta

iuncta ibidem glor. expresse not: cum iure ciuili viginti tantum dierum gaudeat inducijs, per *authen. offeratur, C. de litia contestat.* Quoniā verò idem est aliquid non fieri, vel minus legitimè fieri: ut est *textus in l. quoties ff. qui satis de cog.* consequens est, quod non sufficiat aliquem esse citatum, sed oportet legitimè esse citatū. Citatio enim ꝑꝑꝛ vitiosa & inordinata, citatum ad comparandū non obligat, & ipso iure est nulla: ut *notat glor. in l. si accusatoribus 4. Cod. de accusat. in verb. eundē, ꝑꝑꝛ textū in l. ea quæ Cod. quomo: & quan: Iudex sententiam ꝑꝑꝛferre debeat, &c.* Quamuis quidam existiment citationem inualidā & vitiosam ꝑꝑꝛ comparitionem cōuenti robur accipere & conuolidari, idq; argument: *text. in l. 1. §. 1. ff. de ferijs, vbi dicitur. Quod si ꝑꝑꝛator tempore feriarum aliquem euocauerit, siquidem*

dem

## ANDREAE LIPSCII CENT: 1. 7.

dem spontè litigantibus sententiam dixerit, Valebit, tametsi non rectè fecerit, qui eos euocauerit. Tum quod ꝑꝛæfentia partis absq; alia citatione lufficiat, ut supra dictum est. Illud tamen in praxi non obtinet, sed quoties inordinata citatio reperitur, toties cōuentus ꝑꝑꝛ procedendo absolui solet, ut quotidie ferè fieri videm.

### OBSERVATIO, III.

In quo foro aliquis conueniendus sit?

#### SUMMARIA.

- 1 In foro proprio vnusquisq; conueniri debet.
- 2 In foro incompetenti acta ad nihilum redigi solent.
- 3 Ad forū incōpetens aliquē euocās, quomodo puniatur?
- 4 Ad iudicem incompetentem euocatus, exceptionem fori non opponens, iudicem agnoscere videtur.

Vō-

Vocatus etiā ad Iudicem incompetentē comparere debet.

Forum competens quib; ex 6 causis fiat?

Domiciliū quid dicatur? 7

Prorogatio Iurisdictionis 8 alia expressa, alia tacita.

Actor inuitus etiam re- 9 scripto Principis ad incompetentem Iudicem trahi non potest, secus in reo.

Originis & manumissio- 10 nis ratione, quomodo sortitur quis forum?

Roma communis patria. 11

Clericus quilibet ad Curia 12

Romanam euocari potest.



Qvod vnusquisq; iniure seu foro ꝑꝑꝛ suo conueniendus sit.

in l. 2. C. de Iurisd: om: iud: & foro compet. expresse munitur his verbis.

Juris ordinē conuerti postulas, ut non actor rei forum, sed reus actoris sequatur.

Am



Nam ubi domicilium reus habet, vel tempore contractus habuit, licet hoc postea transfulerit, ibi tantum eum conveniri oportet. Quod itidem in Curia Regia pro lege observatur, & ita saepissime iudicatum fuit, ut potè in causa Stanislai Szembek civis Polnaniensis, contra Herthvick dictum Majer Anno 88. feria secunda post Dominicum Palmarum. Et in causa inter Lucam Soderinum, & Georgium Hutheroth, negociatorem Norimbergen; Anno 85. pridie festi Sancti Petri ad vincula. Alioquin ea quae in foro incompetenti exercentur, ad nihilum redire debent, tuto titi: C. si non à competente iudice iudic: esse dicatur: Vbi inter alia in l. fin: sic habetur. Et in privatorum causis huiusmodi forma servetur, ne quinquam litigatorum sententia non.

non.

r 5.

1. §. 1. ibi. Actor quidem propositi negotij actione multetur. C. C. de Turis: om: iudic: & foro comp: quod intellige, si id fiat dolo malo, & perseveranter ac praefractè; iuxta l. 1. §. 2. C. de plus petit: in verbis. Tunc autem exigens punitur, cum manifestè arguitur, plus debito sciens persequi. Si tamen Actor poeniteat re adhuc integra, id est, si, antequam reus ad incompetentem Iudicem evocatus respondere incipiat, à propositione sua discedat, impune id eum ferre: lex Papinianus §. meminisse. 14. in verbis: Sed ei demum auferitur, quod testamento datum est, qui usque ad sententiam iudicum lite improba perseveraverit; ceterum si ante sententiam destitit, vel decessit, non ei auferitur, quod datum est, ff. de in off: testam: argumento est. Porro si reus ad Iudicem incompetente[m] evocatus non opponat ante litis contestationem exceptionem fori declinatoriam, eo casu non est dubium, quod non solum actor poenae non sit obnoxius, sed etiam sententia contra reum lata obtineat: per d. l. in criminal: in verbis: Reus verò pro condemnato habeatur. Cod: de Iudic: om: iudic: Sin autem inuitus trahatur ad alienum iudicem, eo casu sententia iudicis fit nulla, per jura supra allegata, C. l. 2. in verbis: Aut si, cum restitisset quivis ex litigatoribus, viribus Pratura compulsum est, nulla jurisdictio est, ff. de iudicis. Et ita in causa Catharinae de komorowo Orlikowa, & Magistratum Civitatis Praemisliensis memoriae Stephanus Rex Anno 80. iudicavit. Debet tamen quilibet ex 5

cum

B

qua-



quacunq̃, causa vocatus ad iudicem vel alios, qui iurisdictioni præsunt, venire; ut hoc ipsum sciatur, an iurisdictione eius sit, per clarum textum in l. 2 ff si quis in ius vocat, non ierit. Nec propterea Iudex poenam meretur; ut in causa inter Iudæum de Polaniec & Iudicium Civile Oppidi Osele, Anno 91. pronunciatū fuit. Verum

6 enim uerò forum ꝑ competens dicitur multis de causis, quæ ad sex summa capita referri possunt.

quorum etiam glossa turis Sax: lib: 3.

1 art: 25. mentionem facit. Priuò itaq̃; forum competens est ratione personæ litigantiū in qua tria itidem spectantur.

7 1. Domicilium, ꝑ ubi uidelicet quis larem, rerumq̃; ac fortunarum suarum summam constituit, unde non sic discessurus, si nihil auocet. Et si fortè in-

de profectus est, peregrinari videtur, quò si redijt, peregrinari jam desijt, textus expressi in l. Ciues. 7. in fin: C: de incolis lib: 10. & l. 2. C: ubi Senatus vel clariss: l. Eius qui 27. § 1. ff. ad municipi:

2. Conditio, quæ ratione professionis seu negotiationis apud eū, ad quem eius professionis, vel negotiationis cura pertinet, forum tribuit. l. ult: C. de iurisd: om: Iudic: & foro comp:

Deniq̃; spectatur existentia personæ, ut scilicet reus ibi posset cōueniri, ubi est, seu deprehenditur. Hoc autem speciale est in delinquentibus, qui ex suis criminibus conueniuntur. l. 1. C: ubi de crim, agi oport: In alijs uerò causis, secus est, ut patet, ex l. 2. C: ubi in re actio ex deb. & l. 1. C: ubi caus. stat. agi deb: Secundò, forum 2

competens est ratione rei, quæ semper ibi petitur, ubi consistit. per l. ult: C: ubi in rem act: &c. Nouel: Constit: 59. Cap: 2.

3 Tertiò, forum cōstituitur ratione causæ, ut quia causa Ecclesiastica tractanda est, coram Iudice Ecclesiastico, cap: conquesty 16 ext: de foro competi: Civilis, coram Iudice Civilis. a. licet. 10. ext. eodem. Feudalis, corā feudali, id est, Domino feudi, vel paribus Curie, feud: lib: 2. tit: 55. de prohibi. feudi alien. per Fridericum §. preterea si inter.

4 Quartò, ratione obligationis, ibi namq̃; cōueniri aliquis potest, ubi est obligat9 l. omnem 20. ff de Iudicij.

5 Quintò, ratione cōsensus, id est, prorogationis, ꝑ vel expressæ: ut l. 1. ff de Iudicij, & l. 14. ff de Iurisdictione, quod etiam reuocet glossa Sp: Sax: d. artic: 25. lib. 3. vel tacitæ: ut potè per litis contestationem à partibus factæ l. ubi acceptum 30. ff de Iudicij & l. 4. C: de Iurisdictione: om: Iudic:

Sola autem vocatio in ius non prorogat Iurisdictionem, sed tantū adimit fori præscriptionē, ex noua cau-

sa postea contingente, competentem l. 7. ff de Iudicij & l. 19. in prin: ff de Iurisdictione.

Ultimò, forū constituitur 6 per rescriptum Principis.

l. 5. §. 1. ibi. *Qui sine celesti oraculo in rebus vocantur examine &c.* C: de Iurisdictione: om: Iudic: & l. unica C: quando Imp: inter pupillos vel viduas, &c. Et ex l. 2. C. de dilati: colligitur. quod reus per

rescriptum possit trahi ad nō suum Iudicem. Contrà uerò ipse actorem ꝑ inuitū 9 ad alium Iudicem trahere per rescriptum non potest.

Nouel Constit: 69. in pr.

Adeò ut hoc casu regula iuris vicietur. l. 47. ff. de reg: iuris.

*Non debet actori licere, quod reo non permittitur.*

Huius autem specialis iuris ratio videtur esse difficultas probationum, quia cum actori incumbat onus probandi, non debet extra prouinciā euocari, ubi diffi-

la

B 2

cili-



cilius intentionē suam probare poterit, quod expresse munitur in textu. d. Nouel. 69. in pr: ibi: *quomodo valebit in alio loco probationes horum quæ pertulit, exhibere?*

Verum propter has sex causas, propter quas aliquis sortitur forum, addunt nō nulli duas † Originem scilicet, & Manumissionem. Et quidem ratione Originis existimant ibi posse aliquem conueniri, vnde originem trahit, quamuis domicilium aliò transtulerit.

11 Vnde quia Roma † communis patria dicitur l. 23. ff. ad municipalem. ut potè cum omnes, qui sunt in vrbe Romana, id est, omnes Romano Imperio subiecti, ex Constitutione Antonini sint effecti Cives Romani. l. in orbe 27. ff. de statu hom: idcirco putant, omnes posse Romæ conueniri, ibiq;

se defendere debere, nisi ex priuilegio possint domum reuocare. l. 2. §. 5. ff. de iudicijs et vbi quisq; ager: debet. Sed qui ita sentiunt, in manifesto errore versari videntur. Nulla enim lex forum tribuit ratione originis. Iura autem allegata, non pertinent ad forum constituendum, sed ad publica munera subeunda. Quod non item dicendum putaren, de cap: fin: ext de foro comp: vbi disponitur, quod quilibet Clericus † in Curia Romana possit conueniri, etiamsi regulariter forum ibi non sortiatur, propter rationem ibidē expressam: *quia videlicet omnium Ecclesiarum mater est eadem & magistra.*

Quantum verò attinet manumissione, non est dubium, eandem esse illius rationem, quia manumis-

sus

sus non sequitur forū manumittentis, sed sequitur eius municipium in muneribus obeundis. l. 2. C. de municipi: & Orig: l. assumptio: 6. §. ult: & l. seq: & l. eius qui 27. in pr: ff. ad municipalem.

## OBSERVATIO IV.

De foro Scholarium.

## SUMMARIA.

- 1 Privilegia Scolariis ab Imperatore Friderico primo concessa.
- 2 Scholares coram Rectore vel Episcopo conueniri debent.
- 3 Privilegium Scholaribus concessum, utrum ad omnes causas, tam ciuiles, quam criminales, extendi possit?
- 4 Clerici causas criminales, quæ irrogant penam sanguinis, iudicare non possunt.
- 5 Distinctio inter criminalia & atrociora.
- 6 Privilegium a Rege Vladislao

dislao Academia Craconiensis tributum.

Privilegium Academia Craconiensi concessum, an ad alias Scholas extendi debeat?

Ubi legis ratio cessat, eò lex 9 producenda non est, & ex aduerso, Ubi eadem est ratio legis, idem ius statuendū est.

Scholares in quibus casibus Privilegia amittant?



IN Comitij Regni generalib9 anno 1600. Varsouia celebratis, ex remissione iudicij Tribunalis Vilnen: de foro Scholarium publicè agitatū in Senatu fuisse memori. Num videlicet ij, ob crimina & excess9 commissos, coram iudice seculari respondere teneantur, an verò ad iudicem Ordinariū remitt-



remitteri debeant? Qua in re, quia dubias & variantes animaduerti fuisse Senatorum Regni sententias, idcirco nō abs re me facturū existimaui, si huic fori materiz, etiam hanc de Scholaribus quæstionem adiungerem. Et imprimis sciendum est, Scholarib9 Priuilegia quædā à Friderico primo cognomento Aenobarbo, qui imperiū Anno 1151. adeptus est, tributa esse, quæ in aut. habita. Cod. ne filius pro patre, vel pater pro filio &c. conueniatur, comprehenduntur. Vbi ꝑ inter alia, hoc imprimis cauetur, vt Scholares non alibi, quam coram Rectore vel Episcopo cōuenirentur, quod exprimitur his verbis:

*Verumtamen si litem ijs (scilicet Scholaribus) quispian super aliquo negotio mouere voluerit, huius rei opti-*

*optione data Scholarib9, eos coram domino vel magistro suo, vel ipsius Cinitatis Episcopo, quibus hanc jurisdictionem dedimus, conueniat.*

Neq; mirum videri debet, cur huiusmodi Priuilegia Scholarib9 sine concessa, *Dignum namq; existimauit Imperator, vt, cum omnes bona facientes, Imperatoriam laudem & protectionē mereatur, quorum Scientia totus illuminatur mundus, & ad obedientiam DEO & Imperatoribus eius ministris, vita subiectorum informatur, quadam speciali dilectione, eos ab omni iniuria defendere.*

Et vltcrius Imper: ibidem addit *Quis enim eorum non misereatur, qui amore Scientia exules facti, de diuitibus pauperes, semetipsos exinanunt, Vitam suā multis periculis exponunt, & a*

*vilissimis sæpè hominibus (quod grauitè ferendum est) corporales iniurias sine causa perferunt.* Hanc itaq; Imperatoris Friderici Constitutionem, legum etiam nostrarum & Statutorum Regni compilatores, Priuilegijs libertatum Academiae Cracouien: adiungere voluerunt, prout in Codice sub verbo Schola, videre licet. Sed an ꝑ ad omnes causas, tam Ciuiles, quam criminales hoc Priuilegium Scholariū pertineat, dubiū est? Pleriq; enim putant, hanc Constitutionem pertinere etiam ad causas criminales, idq; colligunt ex verbo litis, in textu posito, quod verbum Ciuilem & Criminales continet, vt ex textu Instit. de Oblig. quæ ex delicto nasc. &c. in pr. colligitur, Quod etiam Accursius &

Oldēdorpig in explicatio-  
ne huius auth. probant.  
Quidam contrā, cognitionem criminis non tribui hac constitutione Rectori, vel Episcopo, nisi de eo Ciuilitè agatur, asserunt his rationibus: Primum quia ꝑ Clerici in causis Criminalibus, si forte pœna sanguinis irroganda sit, nō possūt esse Iudices, per text. in cap. Sententia vj. ext. ne Clerici, vel Monachi sacris causis se immisceant; Tum quod significatio verbi, negotio, quod sæpius in eadē Constitutione repetitur, de ciuilibus tantummodo causis in ea tractari, haud obscure doceat. Nam verbū litis quod attinet, certū est, illud promiscuè sumi; quādoq; enim tam ciuile, quā criminalem litem comprehendit, vt sup. dictum est,



aliquando discerni solent, quemadmodum text. l. 1. § 1. ff. de testibus, expresse testatur.

Tum deniq; quod reatus & crimen, tollat omnem honorem & fori præscriptionem, per text. in l. 2. Cod. vti Senat. vel Clariss. & per consequens, Scholares delinquentes, non possunt vti hoc Privilegio:   
 § ut ut est, mihi certe distinctio inter crimina leuiora & atrociora non displicet, ut videlicet de illis Rector vel Episcopus cognoscat, de his non item; quod Vladislaus Iagello in Privilegio Academiae Cracouien: concessio, expressisse videtur his   
 9 verbis: *Insuper Rector prædictus, scholares & studentes suos, in causis criminalibus leuioribus, ut potè pro capillatione, offensioneq; cum palmo, vel pugno, ad effusionem sanguinis, ac cõtentione qualibet non enormi,*

*mi, habeat iudicare, nec ob hoc ipsi Scholares & studentes, vel eorum familiares, atq; serui ad extranea Iudicia euocentur & trahantur. Si autem (quod DEVS auferat) studens, scholaris, vel alius prædictorum, in furto, adulterio, stupro, homicidio, aut aliquo crimine capitali & ignominioso fuerit deprehensus, illorum cognitio non debet ad Rectorem pertinere, sed statim criminalium deprehensus scholaris, si Clericus fuerit, ad Episcopale Iudiciũ remittatur, si vero Laicus, nostro Iudicio subiacet. Vnde liquidò constat, quod non solum expredicta constitutione Imperatoris Friderici, (quam in Regno nullius autoritatis esse, utpotè quod nostri Statutis & Cõstitutionibus Regni pro legibus vtantur, for-*

forte quis dixerit) sed etiam ex Privilegio Regis Vladislai Iagellonis, Academiae Cracouien: concessio hoc beneficiũ fori Scholaribus competat. Nec est quod quis ad amussim omnia reuocando, ad eos, qui alibi dant operam literis, Privilegium huiuscemodi Scholaribus Cracouien: concessum, minimè spectare dicat. Id enim stricto iure verũ esse nemo negare potest. At æquitatis ratio suadet, ut ad omnes scholares, ea, quæ in fauorem ipsorum prolata sunt, producantur, idq; propter commodum Reipub. quod ex doctrina & scientia scholarium proficisci solet. Vulgati enim juris est, quod ubi legis ratio cessat, eò lex producenda non sit, per text. in l. ex facto. 3. ff. de vulgari & pupill. substit. & l. in omni. 13. ff. de adopt.

ita

ita ex aduerso, ubi eadem est ratio, idem ius statuendum esse, text. in l. vlt. Cod. ad l. Falcid. monet: Atqui cum eandem esse rationem Academiae Cracouien: quæ & aliorum locorum est, in quibus bonæ literæ exercetur, nemo dubitare possit, merito etiam eodem iure omnia huiuscemodi loca gaudere debent. Verumtamen sciendũ est, quod hæc Privilegia non competant ijs, quorum nomina ob aliquod delictum, deleta sunt ex Albo studiosorum, quod vulgò matriculã appellant, arg. cap. ex literis. ext. de Constit. Item ijs, qui vagantur, nec audiunt publicas prælectiones arg. l. qui sub prætextu. Cod. de sacros. Ecclesijs. & l. unica. Cod. de Collegiat. Item l. unica. Cod. de tyronibus: vel qui ab Vniuersitate quinquennio abfuerunt l. 2. & 3. Cod. de Com-

C

mcat.



met. ac deniq; qui Præceptores suos re vel verbo offendunt, quos nō minus, quam parentes honorare debent, & ideo tales infames fiunt, per text.

in cap. plerumq; 27. § infames 2. quest 7

### OBSERVATIO, V.

An propter solam conueniendi utilitatem aliquis in foro alieno conueniri possit?

#### SUMMARIA.

1. Debitor propter conueniendi facilitatem ubiuis conueniri potest.
2. Opponens se Iurisdictioni sui Iudicis, cuiuscunq; sit status, ubicunq; repertus fuerit, respondere tenetur.
3. Conueniendi debitorem quando facilis sit ratio?
4. Obligatio obligatū sequitur instar characteris.
5. Cautela mercatorum in contractibus faciendis.

Imò



**B** Mò & propter solam conueniendi utilitatem, debitor quam uis aliàs locuples, in eo loco, ubi neq; domiciliū habet, neq; contraxit, nec delictum commisit, optimo jure conueniri poterit, per expressos textus juris.

in l. unica. l. ubi conuen. qui certo loco dar. promiss. lib. 3. tit. 19. cuius is tenor:

*Qui certo loco se se soluturū pecuniam obligat, si solutio- ni satis non fecerit: arbitra- ria actione Et in alio loco potest conueniri, in qua ve- nit estimatio, quod alteru- tris interfuit suo loco potius, quam in eo, in quo petitur, solui. Et clarius in l. i. ff. de eo quod certo loco dar. oportet. Item Caius id ipsum tradit, his verbis:*

*Alio loco, quam in quem sibi dari quisquam stipula- tus esset, non videbatur agendi facultas competere.*

Sed

*Sed quia iniquum erat, si promissor ad eum locum, in quem daturū se promississet, nunquam accederet, quod vel data opera faceret, vel quia alijs locis necessario distringeretur, non posse stipulatorem ad suum peruenire: ideo visum est, utilem actionem in eā rem comparare.*

Quibus adstipulatur jus etiam Saxonicum, ut videre est, lib. 3. art. 87. in verbis:

*Ad hoc etiam paganus, si contra alium in extraneo vel municipali iudicio egerit (dum sint unius villa vel Iurisdictionis incola) condemnatur, nisi forte ei ius fuerit denegatum à iudice, vel à parte. Ius tunc demum iudex denegat, cum non recte iudicat, aut suos debitos iudiciales terminos non obseruat. Homo etiam contra quem agitur ius denegat, si proscriptus fuerit,*

aut

*aut alteri adjudicata debita non persoluit, nec habeat, ut pro his impignoretur, quibus, inquam, nullus cogitur respondere, eos autem ubiq; conuenire permissum est. Hinc glossa eiusdem juris generalem Regulam colligit: Quod nimirum siue sit Clericus, siue laicus, qui sui Iudicis iurisdictioni temerè sese opponit; is coram quocunq; iudice conuenitus, respondere tenetur, per textum in Cap. ne licuit 27. distinct. in fine, et in cap. si quis Sacerdos dotum. 21. qu. 1. Item in auth: ut Clerici apud proprios Episcopos aut Constit. 83. in pr. ibi. tunc licentiam esse, Et ad Ciuiles Iudices pergere Et. Proinde huic conclusioni non obstat textus*

*in l. heres. 19. §. proinde. 2. ff. de iudicis, ubi dicitur:*

*quod si quid peregrino venditum sit, non ubi reperitur, sed in loco domicilij eum conueniendum esse. Cum*

C 2

duris-



*durissimū sit* (inquit ibid. 10. vlp) *quotquot locis quis nauigās, vel iter faciens delatus est, tot locis se defendi.*

Nam hoc intelligi debet  
3 de eo casu, quando ꝛ facilis est conueniendi ratio debitorum, ut potē, quia bona possidet immobilia, idonea & sufficientia, in quorū possessionē missio peti possit, ex primo decreto, ob eius contumaciam, *ut in tot. tit. ff. de bonis auth. iudic. possid. disponitur.* At si debitor latiter, nec bona possideat immobilia, aut aliās in suo territorio difficillimē conueniri possit, vel quia fortē domiciliū eius longinquē distat, ita, ut creditor in perfectionem multō maiores sumptus, quā ipsum est debitū, facere cogatur, adēd verō pauper sit, ut non habeat tot sumptus, quibus domiciliū debitoris sequi pos-

possit, tunc certē, quia ista difficultas æquiparatur impossibilitati, arg. l. mediterranea C. de annon. et trib. lib. 10. et l. Continuuus 137. §. 2 ff. de V. O. nō iniuria in alio loco magis idoneo conueniri poterit, Cū etiam ꝛ obligatio obligatum sequatur ubiq; instar characteris, ut inquit Bart: in l. nemo potest. §. num. 24 ff. de legat. 1. per l. fin. C. de prescript. tempor. Et ita meo iudicio alius itidem textus juris, in §. plus autē, Instit. de Actionibus. vbi dicitur: *Plus loco petitur, veluti cū quis id, quod certo loco sibi stipulatus est, alio petit loco, resolui poterit.* Quātum verō attinet l. Consensisse. 2. §. omnes 4. ff. de iudicijs, vbi dicitur, *quod omnes reuocare de mō possint, qui nō ibi contraxerant, ubi conueniuntur.*

Id speciale est, in quibusdam personis itidem expressis, puta in his, qui legationis, vel testimonij, vel alia legi-

legitima causa ad alium locum se transferunt. Verū  
5 hodie ꝛ cautius multō rem agunt negotia exercentes, siquidem in omnib9 cōtractibus scripto cōfirmatis id adijcere solent, ut nisi debitor soluat, jure tam Ecclesiastico, quā seculari cōueniri valeat, vbicunq; reperiat; quod etiam concordat iuri Ciuili. Nam si contraxisse vnusquisq; in eo loco intelligitur, in quo ut solueret, se obligauit, ut in l. contraxisse 21. ff. de oblig. et action. dicitur; certē debitor etiam sic paciscens, in omni loco contraxisse iudicatur, & idcirco vbiuis locorum conueniri, debitumq; exigere ab eo potest. Hoc tamen D D. iuris limitant in certis casib9, ut potē, si debitor in loco pestilenti vel hostili deprehēdatur, aut nauigio transuehatur cum alijs, ut notat

Myn-

Myensing. in Comment. Instit. § plus autem, tit. de actionibus.

OBSERVATIO VI.  
Reconuentio an de jure locum habeat?

SUMMARIA.

Reconuentio Iure Ciuili ꝛ  
Et Canon: permissa.  
Reconuentionis forma. ꝛ  
Coram eodem iudice fieri ꝛ  
debet.

Post litē contestatam ꝛ  
reconuentioni non est locus.

In termino appellationis ꝛ  
itidem reconuentio locum  
non habet.

Reconuentiones etiam jure  
naturale permittit.

Ius Saxonicum non nisi ꝛ  
lite finita reconuentioni locum esse disponit.

In criminalibus reconuentioni non admittitur.

In Regno ex recepta consuetudine reconuentiones locum non habent.

Incoq



10. *Incola Prussia reconuen-*  
*tionibus stringi non debent.*  
 11. *Consuetudo, qua reconue-*  
*ntiones prohibet, num iuri &*  
*aequitati sit contraria?*  
 12. *Actor sequitur forum rei.*

**R**econuentionē +  
 reo contra actorē  
 coram eodem Iudice esse  
 concessam, non solum iura  
 Ciuilia & Canonica testan-  
 tur, vt videre est in tit.

*extra de mutuis petit. maximè verò in*  
*in Cap. 2. ibi:*

*Eodem modo reconueniē-*  
*ti respondere debet in*  
*sua iustitia.* Et in Cap. Accu-  
 satores caus. 3. quest. 8. ibi:

*Cuius in agendo quis ob-*  
*seruat arbitrium, cum habe-*  
*re etiam contra se iudicē in*  
*eodem negotio non dedigne-*  
*tur.* Quod item refertur

*in l. cum Papinianus T4. C. de sentent.*  
*& interloc. omn. iudic. que lex per*  
*dictum Cap. accusatores videtur esse ca-*  
*nonicata. Et in aush. & consequenter*  
*C. eodem, modus & ratio istius recon-*  
*uent*

*uentionis proponitur, que sic sonat:*

Et consequenter + ego ab  
 aliquo conuentus, si vicissim  
 illum pulsare velim, statim  
 quidē hoc nō licet, nisi apud  
 eundē Iudicē, qui si displice-  
 at, intra viginti dies recusa-  
 ri potest, aliq, mereri, apud  
 quem rursus utrumq, nego-  
 tium ventiletur. Alioquin  
 lite contra me, mota prius  
 ventilata & terminata,  
 tunc demū Ego admittar.

*Quem textum clarius explicat authent.*  
*de executoribus Constit. 96. Cap. 2. §.*  
*sancimus. Quod uidelicet pri-*

imum requisitum + recon-  
 uentionis sit, vt coram vno  
 eodemq; Iudice, (qui tamē  
 intra dies viginti refutari  
 potest) utrumq; negotiū,  
 tam ex parte actoris, quam  
 ex parte rei, perficiatur.  
 Deinde + vt ab initio sta-  
 tum lite nondum contesta-  
 ta, exceptionem reconuen-  
 tionalem reus opponat.

*Nam si tacuerit (inquit*

*ibi*

*ibidē textus) deinde postea*  
*voluerit causam apud aliū*  
*Iudicem mouere; necessita-*  
*tem cum habere sustinere,*  
*terminum eius litis illata si-*  
*bi ab eo, qui cum in iudiciū*  
*traxit, & dum finem lis ac-*  
*ceperit, tunc cum suam cau-*  
*sam apud alium Iudicem*  
*proponere. Quamuis etiā*  
*non desint, qui existimant,*  
*posse fieri huiusmodi re-*  
*conuentionem vsq; ad sen-*  
*tentiam definitiuā, coram*  
*eodem Iudice, teste gloss. in dict.*  
*auth. de executor. Cap. 2. in verbo: mox,*

Vnde consequens est, neq;  
 coram Iudice + appellatio-  
 nis eam locum habere, ex  
 ea potissimū ratione, quod  
 appellatio reducat causam  
 ad illum pristinum statum,  
 in quo erat causa principa-  
 lis post litem contestatam.  
*per l. ita demum. 13. in verbis: quod*  
*nec cum appellatio agitur*  
*tibi obijci potest C. de procurat.*

Sed

Sed post litem contestatā,  
 per iura supra allegata, non  
 habet locum reconuentio.  
 Ergo sequitur, quod etiam  
 coram Iudice appellationis  
 locum non habeat; vt vi-  
 delicet sortiatur veram &  
 genuinā naturam reconuen-  
 tionis. Quæ cōclusio reci-  
 pit tamen nonnullas limi-  
 tationes, quas recenset Ma-  
 ranta in suo speculo aureo,  
 parte 4. distinct. 6. num. 26. & seq.

Sed neq; + iuri naturali hæc  
 de reconuentionib; præcep-  
 ta cōtraria esse videntur. Si  
 quidem nihil magis naturæ  
 congruū esse possit, quàm  
 idipsum nobis fieri, quod  
 alijs fecerimus, per l. 1. in pr. ff.  
*quod quisq; iuris & c. in verbis:*

*Quis enim aspernabitur*  
*idem ius sibi dici, quod ipse*  
*alijs dixit, vel dici effecit.*

His ad stipulatur etiam +  
 Ius Saxonicum lib. 1. art. 61.  
 statim in pr. in verbis: *Ubi quis*

*ali-*



aliquem conuenerit, ibi *Et licite reconuenietur*. qui textus ad verbum ferè repetitur in lib. 3. art. 79 in fine. Quod eo modo intelligendum est, ut videlicet prius mota actio, prius determinetur etiam.

*per text. express. in lib. 3. art. 12. ibi:*

*Qui agit aduersus aliquem, Et si ille e conuerso contra suū voluerit experiri actorem, posterioris actio, (nisi priore discussa) non audiat.* Id autem manifestè discrepat à jure Ciuili & Canonico, quibus disponitur, reum beneficio reconuentionis, statim ab initio litis sibi motæ, uti debere, d. 1. cum Papinianus. & auth. & consequenter. item cap. dispendia 3. versicul. Reus quoq; de Rescript. in 6. ibi:

*Reus quoq; si eodem durante iudicio, actorem sibi obnoxium dixerit, reconuentionis beneficio apud eundem Iudicem de jure suo experiri debet.* Verum *†* in criminali-

nalibus causis locum non esse reconuentioni DD. tam ex jure Ciuili, quàm etiam Sax: cōmuniter cōcludunt, *per textum in l. 1. C. qui accus. no. poss. que sic habet:*

*Prius est, ut de criminibus, que tibi ut grauiora ab aduersario tuo obijciuntur, cadis atq; vulnerum respondas; Et tunc ex euentu cause Iudex aestimabit, an tibi permittendum sit eundem accusare, tametsi prior inscriptionem deposuisti.*

*Quod itè innuitur per textū in Speculo Sax. d. lib. 3. art. 29. in fine. ibi:*

*Ubi quis aliquem conuenit, ibi licite reconuenietur, nisi actio in duellū minimè extendatur.* In Regno *†* autem nostro, non solum in criminalibus, sed etiam in Ciuilibus causis, reconuentionibus huiuscemodi locum non esse, perpetua praxis Curie Regalis testatur. Et ita in causa Stanis-

lai Pelka contra Simonem keller Anno 92: Et in causa Alberti lastrzembksi, & Successorū Catharinæ lastrzembksa Anno 94 feria secunda ante festum Sancti Martini, pronunciatū fuit.

Quinimò quod magis est, Decretis eiusdem Curie, inter Gregorium Vilsingk Capitaneum Leucen: & Mathiam kacki, Anno 96 feria tertia post festum Natiuitatis Sancti Ioannis Baptistæ, Et inter Consiliarios Ducis Prussiae cōtra Billam Anno eodem die 9 Octob. 10 latis, sancitum est, *†* quod nec Incolæ Prussiae, (ut potè vnius corporis membra) in Regno, nec viceuersa, reconuentionalibus cautionib9 stringi debeant. Quæ consuetudo *†* juri & æquitati minimè videtur esse contraria, siquidē vulgati juris 11 est, quod actor *†* semper de-

debeat sequi forum rei; non autem reus actoris,

*per text. in l. 2. C. ubi in rem actio. & cap. cū sit generale, ext. de foro cōpetti.*

Atqui reus reconueniens eum, qui se antea cōueniebat, sustinet jã partes actoris. Et ideo necesse est, ut sequatur forum rei proprium, nec possit eundem reconuenire coram eo iudice, cum quo ipse conueniebatur. Nec obstat illa ratio

*ex l. 1. ff. quod quisq; juris in alium stat. desumpta.* Nam ibi agitur de eo casu, cum quis fortè nouū jus à Principe vel Magistratu impetrans, secundū illud contra aduersariū in causa obtineat, ut vicissim eiusdem juris rigorem contra se experiat. Aequitati etiam nihil magis est consentaneum, quam vnum quemq; in foro suo competenti conueniri debere: *per tot. tit. ext. de foro competent.*



## OBSERVATIO VII.

Fori renunciatio an sit  
valida?

## SUMMARI A.

1 Privilegio pro se intro-  
ducto, quilibet renunciare  
potest.

2 Foro renūciari potest eti-  
am sine consensu Iudicis.

3 Pacta de foro non sunt ne-  
cessaria, sed voluntaria.

4 Pactum aliud nudū, aliud  
vestitum.

5 Conventio nuda per litis  
contestatorem coram Iudi-  
ce non suo, conualidatur.

6 Iuris Canonici: circa re-  
nunciationē fori dispositio.

7 Distinctio in renuncia-  
tione fori observanda.

8 Renuncians beneficio ex-  
emptionis, non prorogat Iu-  
risdictionem Iudicis, cui se  
(submittit.



Ed an pactum à li-  
tigantibus de re-  
nun-

nunciatione fori factum  
servari debeat? non incon-  
gruè hic quæri possit: Et re-  
spondendo dico, quod ju-  
ris antiqui regula sit:

Omnes ꝛ licentiam ha-  
bere, his quæ pro se intro-  
ducta sunt renunciare  
l. si quis in cōscribendo, 29. C. de pactis.

Et per consequens etiam  
privilegio fori, à lege vel  
Principe indulto, posse re-  
nūciari, & aduersꝫ huiusce-  
modi pacta, nemini lice-  
re venire, eadem lex monet.  
Cui concordat etiam text.

in l. 1. ff. si quis in ius vocal. non ierit  
in verbis: Nisi suo speciali pri-  
uilegio renunciaverit.

Quod vsq; aded verū est, vt  
etiam ꝛ nō requiratur con-  
sensꝫ ordinarij Iudicis, sed  
sufficiat partium voluntas.  
per expressū text. in l. 2. §. 1. in verbis:  
sufficit ergo priuatorū con-  
sensus ꝛ c. ff. de iudicijs. Con-  
trarium autem his innuere

vi-

videtur l. si conuenerit. 23. ff. de iurisdic. omniū Iudic. cuius hæc sunt verba:

Si conuenerit ut alius præ-  
tor, quàm cuius iurisdictio  
esset, ius diceret, ꝛ prius-  
quam adiretur, mutata vo-  
luntas fuerit: procul dubio  
nemo compelletur eiusmodi  
conventioni stare. Vnde  
colligitur huiusmodi pacta

3 ꝛ de litigando coram Iudi-  
ce non suo, non esse neces-  
saria, sed tantum volunta-  
ria, ex eo, quia in illis volū-  
tas mutari potest, quod est  
contra d. l. si quis in conscribendo. quæ  
lex etiam sub tit. C. de Episcop. ꝛ Cle-  
ric. ordine ꝛ i. ipsdē ferè verbis refertur:

Si quis in conscrib. Instru-  
mento se se confessꝫ fuerit nō  
usum fori præscriptione  
propter sacerdotij prerogati-  
uā, sancimus, nō licere ad-  
uersꝫ sua pacta venire ꝛ c.

Hanc antinomiam D D.  
juris cōciliare volentes, va-  
rij varia prodidēre, vt vide-  
re est in gloss. d. l. si conuenerit.

Alij

Alij enim existimant, hanc  
legem intelligendam esse,  
cū ab utrāq; parte muta-  
ta fuit voluntas, vt scilicet  
eo casu pactum huiusce-  
modi per pœnitentiā utri-  
usq; partis irritum fiat, &  
in hac sententia est Corasig  
lib. 4. Miscell. Cap. 5.

Alij verò putant d. l. si conue-  
nerit, loqui de Iudice om-  
niñō incompetente (vt po-  
tè qui Magistratus non est  
iuxta l. 23. ff. de iurisdic.)

de cuius nihilominus Iuris-  
dictione proroganda pacto  
actum est. Iura autem su-  
pra recensita tractare de Iu-  
dice competente & ordina-  
rio, cuius tamen iurisdictio  
declinari ex aliquo priuile-  
gio poterat. Vnde secundū  
gl. eiusdem legis, quia illud  
est grauius, hoc autem le-  
uius, idcirco hoc, non illud  
vigore pacti nudi seruari  
oportet. Mihi autem non

D. 2

dis



displicet hac in parte Cuiarij sententia, *in tract. ad Afric. in d. l. si conuenerit*, qui distinguendo inter pactum nudum, & pactum, (ut vulgò dicunt) vestitum, quod videlicet in suo nomine non stat, sed transsit in proprium nomen contractus, *iuxta l. iurisdictionum 7. §. 1. in pr. ff. de pactis*. rem enodare videtur, ut videlicet à pacto nudo (quale est in d. l. si conuenerit, ubi tantum nudè & simpliciter conuentum est, ut adeatur iudex non suus) impunè recedere cuilibet parti liceat, cum ex nudo pacto nulla oriatur actio. *d. l. iurisdictionum 7. §. 4. ff. de pactis.*

Secus est in pacto seu conuentione contractui incontinenti apposita, qualis est illa, de qua supradictæ leges loquuntur, Cum videlicet ita conuentum est: Ne reus vtatur fori præscriptione, nam talis conuentio obligationem parit, ut videre est in d. l. *iurisdictionum 7. §. 1. ff. de pactis.*

Et

Et idèd necessario seruari debet. Quod si etià post conuentionem nudam de adeundo iudice non suo factam, partes contrahentes eundem adierint, & iurisdictioni ipsius se se vtrò subiecerint, litemq; apud eum contestatæ fuerint, eo casu, quod fuit ab initio conuentionis nudum pactum, ex post facto jam nudum esse desinit, ut potè quando jam Iudex aditus, & lis coram ipso contestata est; & idèd tenentur omnimodo huiusmodi cōtrauentioni stare, nec possunt cōtraria voluntate ab ea discedere.

Hæc tamen omnia ita vera sunt, si adeatur iudex, qui habeat aliquam iurisdictionem, ut supra admonui.

Nam qui nullo iudicio præest, sed priuatus est, iudicium facere non potest per l. 3. C. de iurisdiction. omn. iudic.

Præ-

6 Præterea & superioribus repugnant etiam textus juris Canonici. ut videre est in cap. si diligenti. 12. & cap. significasti. 18. ex. de foro comp: qui dicunt, quod Clerici non possint renunciare priuilegio fori, & constituere sibi iudicem laicum, etiam si proprium iuramentum, & aduersarij consensus accedat. Et additur ibidem ratio: Quia tale priuilegium fori non est personale, sed totius Ordini Ecclesiastico publicè indultum, lure autem publico pactis priuatorum non derogatur. per textum l. ius pub. ff. de pactis. Quapropter & hic, distinctione (quam etiam tangit gl: in auth. ut sine prohibet. matr. debit. & c. Constit. 94. Cap. 2 in verbo Scto:) rem temperari posse existimo. Aut enim priuilegium fori concernit principaliter fauorem renunciantis, aut respicit fauorem superioris, & publicæ utilitatis. Primo casu valet renunciatio

iuxta

iuxta d. l. si quis in cōscriben. ff. de pactis.

Et ita inter Successores, Melchioris kothvicz, & Demetrium kraslovski Anno 91. in Curia Regali iudicatum fuit. Altero vero casu renunciatio & prorogatio iurisdictionis subsistere nequit, absq; consensu superioris. Hinc est & quod exemptus à iurisdictione Ciuili, vel alia quacumq;, si consentiat in illam iurisdictionem renunciando beneficio exemptionis, ex tali consensu partis non prorogatur iurdictio illius iudicis, rāquam in præiudiciū dñi facta. Interest enim ipsius eximentis, ne subditus suus ab alio iudicetur, & ne hoc pacto iurdictio ipsius diminuatur, dum enim alienæ iurisdictioni ipsum eximit, hoc facto suæ illum immediatè subesse vult. Facit ad id textus

fin.



singularis in cap. cum tempore  
5. ext. de arbitrio.

## OBSERVATIO VIII.

Arresta an de iure locum  
habeant?

## SUMMARIA.

- 1 Arresta jure Civili prohibentur.
- 2 Iudicium incipere debet ab edicto de in jus vocando.
- 3 Fructus iudicte causa nemini auferri debent.
- 4 Arresta jure gentium & consuetudine ubiq; habent locum.
- 5 Magistratus arresta quomodo admittere debeat?
- 6 Arresta tempore nundinarum permitti non debent.



Vperioribus optimè cōgruit etiam hæc quæstio. An persona vel res debitoris in alio loco existentis detineri seu (vt vulgo dicunt) arrestari pos-

possint? Et iure & quidem a

Ciuiti, id minimè licere,

text in l. vnic. C. de prohibis. sequestr. pec. lib. 4. tit. 4.

probat in hunc qui sequitur sensum: Quoties ex quolibet contractu pecunia postulatur, sequestrationis necessitas conquiescat. oportet enim debitore primò convinci, & sic deinde ad solutionem pulsari: quam rem non tantum juris ratio, sed & ipsa æquitas persuadet, ut probationes secum adferat, debitoremq; convincat, pecuniam petiturus.

Et in l. negantes 9. C. de oblig. & action. dicitur: quod negantes debitores non oporteat armata vi terreri. &c. Tum etiam quod Iudex arrestum cōcedens ab executione Iudicii incipiat, quod est contra manifestam dispositionem juris, in l. fin. C. de execut. rei iudicat. Cum alias & initium iudicii, ab illo edicto quod

quod est de in jus vocando, vt in §. fin. Instit. de pena temerè litig. traditur. sumi debeat. Ratio autem istius prohibitionis arrestorū cuius obuia est, ipsum nimirū commodū percipiendorum fructuum cessans, ob impeditam possessionem, quod & tamen iuxta omnia iura nemini iudicte causa auferri debet, per expressum text. in cap. conquirente 7. ext. de restit. spol. in verbis:

Quia verò jam non decet honestatem tuam clericos tue Iurisdictionis sine manifesta causa & rationabili suis beneficijs spoliare. &c.

Et in l. fin. C. si per vim vel alio modo absent. turb. poss. his verbis:

Nec Imperiale responsum, quod supplicatio litigatoris obtinuit, nec interlocutio cognitoris ex quacunq; parte innouare possessionis statū eo, qui rem tenet, absente, permittit, quia negotiorum merita partium adsertione

panduntur. Quamuis autem omnia arresta regulariter, vt dictū est, à jure communi exorbitent & interdicta sint; jure & tamen cōsuetudinario ubiq; ferè gentiū & hic in Regno recepta sunt, pro vt eiq; rei exempla infinita ferè proferri possunt, in hunc potissimū finem, vt debitor radio arrestationis affectus, corā Iudice loci compareat, contractum impleat, debitum soluat, aut saltem (quod maximè hic spectatur) cautionem iudicio fisci, & iudicatum solui præster.

vt notat Andr. Geil. in tract. de Arrestis Imperij Cap. I. num. 15.

Obiter autem notandum est, Iudices & non promiscuè ad petitionem cuiusvis talia arresta decernere & permittere debere; sed necesse est, vt prius causam summarie saltem & de pla-



no cognoscant, circumstā-  
tiasq; omnes diligenter ex-  
aminent, an videlicet debi-  
tor soluendo sit, nec ne? an  
debitum assertum legitimè  
probari possit, an persona  
sit vagabūda, & de fuga su-  
specta, an etiam per calum-  
niam & de industria uexā-  
di causā arresti impositio  
petatur, argumento

*l. qui bona. 13. §. qui damni 3. in verbis:  
qui damni infecti cauere si-  
bi postulat, prius de calum-  
nia iurare debet.*

*ff. de dam. infecto.*

Item considerandum est,  
an nō tempore nundinarū  
publicarum huiusmodi ar-  
restatio postuletur, quæ t  
tunc propter liberiorē ne-  
gotiationem permitti non  
debet. per expressum textū in *l. vnica*.  
*c. de nundinis, cuius ista sunt verba:*

*Quia exercendorum mer-  
catuum aut nundinarum  
licentiam vel veterum in-*

*dul-*

*dulto, vel nostra auctoritate  
mercuerunt, ita beneficio re-  
scripti potiantur, ut nullū  
in mercatibus atq; nun-  
dinis ex negotiatorum mer-  
cibus conueniant, vel in ve-  
nalitijs aut locorum tempo-  
rali quaestu & commodo  
priuata exactione sectentur,  
vel sub pretextu priuati de-  
biti aliquam ibidem concur-  
rentibz molestiam possint  
inferre.* Magnus etenim  
nundinarum publicarum,  
propter mercium, quæ ad  
vitæ cōseruationē necessa-  
riæ sunt, est fauor, & idē  
nō sine magno publici cō-  
modi bono, tale tempus,  
quo illæ inuehuntur & eue-  
huntur, ab omni conuen-  
tione & impetitione liberū  
esse debet; quemadmodū  
in quibusdam Ciuitatibus  
Germaniæ, maximè verò  
Francoforti ad Menū ob-

*ser-*

seruatum vidi, ut non nisi  
finitis jam nundinis speciali  
tempore ad id designato,  
exactio & solutio debito-  
torum peragatur.

## OBSERVATIO, IX.

Repressalia quæ dicantur,  
& an jure sint permissa?

## SUMMARIA.

- 1 Repressaliorum definitio.
- 2 Repressalia æquitati na-  
turali contraria, & Iure  
Canonico atq; Ciuili probi-  
bita.
- 3 Ob denegatam justitiam  
repressalia permittuntur.
- 4 Vassallus Dominum justitiam  
denegantem impune  
depredare potest.
- 5 Priuata auctoritate repres-  
salia facere nemini licet.
- 6 In Regno obligatio sub pœ-  
na repressaliorū nō obtinet.
- 7 Alius pro alio damnari  
non potest.
- 8 Nemo cum alieno damno

*lo-*

*locupletari debet.*

*Transire liberè per agrum  
alienum & viam publicam  
omnibus licet.*

*Ius dicenti extra territori-  
um, impune non paretur.*

*Papa & Imperator omni-  
bus Principibus quomodo  
sint superiores?*

*Ius diuinum an repressa-  
lias concedat?*

*Exempla, quod propter cul-  
pam Regis vel populi tota  
Regna sint euersa.*

*Repressalia non omnibus  
neq; passim concedi debent.*

**R**epressaliæ vulgari  
nomine dicuntur t  
pignorationes, in quibus a-  
lius pro alio prægrauatur.  
*per text. in cap. unico. extra de iniurijs  
& dam. dat. in c. lib. 5. tit. 3.*  
qui textus jus repressaliorū  
omnino esse prohibitum  
innuit his verbis.

*Esi pignorationes, quas*

*E*

*vul-*



vulgaris elocutio repressalias nominat, in quibz alius pro alio pragrauatur, tanquam graves legibz & aequitati naturali contraria, civili sint constitutione prohibita; Ut tamen earum prohibitio in personis Ecclesiasticis tanto amplius timeatur, quanto in illis specialius inhibentur, eas concedi contra personas predictas, seu bona ipsorum, aut quantumcunqz generaliter pretextu cuiusvis consuetudinis (quam potius reputamus abusum fore) concessas, ad illas extendi, presenti decreto diffidius inhibemus. Illi autem, qui contra fecerint aduersus personas eadem pignorationes seu repressalias concedendo, vel extendendo ad eas (nisi presumptionem huiusmodi reuocauerint a concessionis vel extensionis tempore in-

tra

tra mensum) si persone singulares fuerint, sententiam excommunicationis incurrant: si vero universitas, Ecclesiastico subiaceat interdicto. Vnde manifestè liquet, quod repressalias triplici iure videantur esse prohibita, Canonibus scilicet, æquitate naturali, & constitutione Civili. D D tamè juris cõmuniter tenent cõtrariũ, & putant repressalias omni iure esse permissas; certis tamen & specialibus casibz, (quos elegantissimè Ioannes Iacob. à Canibus in suo tract. de repress. collegit.) eas prohiberi. Ut puta si possit adiri Iudex superior, & ab eo iusticia administrari. Nā repressalia propter iusticiã denegatã introducta sunt: Sicut enim genti, facienti nobis vim & injuriam, iustè bellum indicere possumus, per expressum textũ, in cap. dominus

hostis

hostis 2. caus. 23. qu. 3. in verõis:

Iusta autem bella definiri solent, quæ ulciscuntur injurias, si qua gens, vel Civitas, quæ bello petenda est, vel vindicare neglexerit, quod à suis improbè factum est, vel reddere quod per iniurias ablatum est. ita non ab simili certè ratione, etiam deneganti iusticiam, Nam & Sacræ literæ docent, quod auferri debeat regnum populo delinquenti, & dari genti facienti iusticiam.

Matth. Cap. 21. vers. 43.

4 Et ideo si Vasallus dominum iusticiam non facientẽ impunè potest depredare.

per text. in cap. vnic. in fine tit. de usufruct. qui cont. Const. lib. 2. feud.

Quare nõ obstat, suprà allegatus textus in d. Cap. vnic. ext. de perjuryis in 6. prout nec, textus iuris Civili in auth. Sed omninò. c. ne vxor pro marito. &c. qui generaliter ita disponit. Sed omninò qui alium pro alio secun-

dum

dum formam pignorationis exigit, totum id ipsum, quicquid sit, in quadruplũ vim passo reddet; nec non & ab actione pro qua talia præsumit, cadet. Nam hoc ira demum verum est, si quis priuata autoritate faciat repressalias, quod minime licet, per suprà allegata iura. Cum enim in concedendis repressalijs pugna quodam modo offeratur, meritò authoritas superioris magistratus requiri debet.

arg. l. hostes 24 ff de Captiuis & post. reuersis, in verbis:

Hostes sunt quibz bellũ publicè pop. Romanus decreuit &c. Prout etiam in Curia Regali inter Senatum Gedanen: & Fiscalem Prussicæ ratiõẽ hæreditatis Henrici Riben Anno 91 decisũ fuit. Proinde nec illa assertio predictæ auth: & toti9

tat. c. ne vxor pro marito

E 2

quod



quod videlicet nemo pro alio teneatur, aded, vt nec vxor pro marito, nec filius pro patre, & econtrà obligentur, huic Conclusioni D D. repugnat. Cum hoc  
 7 regulariter verum sit, & vt alius pro alio damnari non possit, nec debeat portare iniquitatem alterius. Secus tamē est in repressalijs, quia ibi vniuersalis culpa transsit ad omnes; qui non possunt ab vniuersitate vel corpore separari. Sicuti interdictum aliquod in genere & vniuersaliter fit, ibi omnes eius vniuersitatis comprehenduntur. Neq; etiā afficit quicquā communē hanc D D. juris cōclusionē ratio illa, quā contrariū asserentes vulgò adferre solent; quod videlicet natura doceat, neminē & cum alieno damno debere locupletari lege, nam & hoc natura. ff. de cond.

indebiti: prout id in repressalijs, dum nimirum capiuntur personæ & bona non debentiū pro debentibus, fieri videmus. Neq; enim rectē dici potest, quod repressalias exercens, locupletior fiat ex alieno damno, sed quod suum quacunq; ratione potest, consequatur: Tum etiā, quod nec ille, à quo exigitur, iacturam aliquam perferat, si quidem habet remedium contra eum, pro quo satis fecit, siue id iustē, siue iniustē ab eo exactum fuerit, vt notant D D. per l. Senatus §. culpe ff. quod metus cau. a.

Prout nec illud multū in contrarium facit, quod ius & Civile permittat, liberē quem polle transire per agrum alienū, & multo magis per viam publicam.

l. per agrum. C. de seruit. & l. 2. §. 2. ff. ne quis in loco publico, nec non tot.

tit. ff. de via publ. fruend.

Idem in verum esse regulariter, plus quam manifestū est, ac secus se res habet in hoc casu. Alioquin nec fur, aut latro, aut debitor fugitiuus capi posset, quod dicere absurdum est. Porro ad id, quod obijcitur, iudicem esse incōpetentem, & extra territorium suum iudicare, dum repressalias committit, quod est contra l. ult. ff. de iurisdictione omni. iudic.  
 10 que disponit: Extra territorium ius dicenti impune non parere, sic responderi potest: Quod iudex concedens repressalias non dicatur incompetens, quandoquidem ciuis illius loci, cōtra quem concessæ sunt repressalias, ingrediendo territorium illius iudicis, dicitur quodammodò delinquere, & ratiōe delicti forari forum apud iudicē com-

mittentem Repressalias, arg. l. diuis. ff. de seruitut. rustic. predior. Adhæc, nec illud multum iuuat contrariam sententiā, quod in casu denegatæ iustitiæ à Principe vel aliquo, nō habente superiorem, Papa vel Imperator adiri debeat, qui & omnib; sunt superiores, vt probat supra dictus Ioan. Iacob. à Can. num. 12.

Quamuis etenim id de iure fieri possit, certum tamen est, non fieri de facto, vt Imperator vel summus Pontifex sint omnibus superiores, & ita auxiliū eorū de facto haberi non potest:

argum. auth. vt diff. iudic. audir. interp. N. 86. Cap. 1. & 2.

Postremò nec illud procedit, & quod quidam aliterūt, 12 Repressalias pugnare cum iure diuino. Cum expresse apud Ezechiel. Cap. 18. Sacra scriptura nos doceat: quod anima, quæ peccauerit, ipsa morti sit ob-

*obnoxia, & filius nō debeat portare iniquitatem patris.*

Nam dictū hoc Prophetæ intelligi debet de impletione legis, vitando peccato, & alijs bonis operibus, quib9 quisq; pro se studere debet, nec peccata patris filius ut portet necesse est. Secus autem est in repressalijs, nam hæ propter iniquitatem alterius gentis, & justiciā denegatam cōceduntur, ut supra notavi; Et certē multis id exemplis probari potest,

13 † propter delicta alicuius populi vel Regis, totas regiones euerfas, & grauitè punitas esse. Primò enim propter peccatū Dauid, quod populū numerauerit, gladius Dñi in populū desceiuit, ut videre est lib. 2. Regum, Cap. 24.

Item propter peccatum filiorum Heli, popul9 Israeliticus in man9 Philistinorum incidit. lib. 1. Reg. Cap. 4.

Item

Item propter peccatum Pharaonis tota Ægyptus percussa est. Exodi. 9 & 12. Et propter peccatum quorundam Gabaonitarū, qui abusi sunt vxore cuiusdam Leuitæ, tota tribus Benjamin deleta est. Iudic. Cap. 19.

Hoc tamē Coronidis loco notandum est, quod † non 14 omnibus palsim, nec contra omne jus Repressaliarū cōcedi debeat; sed illis tantum, qui sunt, & tempore damni passi fuerunt, veri subditi illius Principis permittētis Repressalias; & cōtra exteri Principis subditos (exceptis Priuilegiatis personis, ut studiosis, clericis, legatis, & alijs) non verò cōtra subditos eiusdem Principis, ut notat Iodocus Damhuderius in praxi rerum crīm. Cap. 98. num. 12. & sequent.

OB-

OBSERVATIO X.

De contumacia actoris.

SUMMARIA.

- 1 Contumaces qui dicantur?
- 2 Contumacia Actoris maior est quam rei.
- 3 Actor contumax quomodo puniatur?
- 4 Edictum quando circumducatur?
- 5 Edicta etiam contra Actorem impetrari solent.
- 6 Differentia inter jus Codicis & Nouellarum de modo procedendi ad sententiā definitiuam, actore contumace existente.
- 7 De contumacia Actoris Iuris Sax: dispositio.
- 8 Reo contra actorem contumaci duplici modo subuenitur.
- 9 Ad sententiā definitiuam actore cōtumace quando perueniatur?
- 10 Praxis Curie Regalis in cōtumacia actoris qualis sit?



Contumaces † in iure dicuntur, qui in ius vocati tergiuersantur atq; latitant, ut nimirū eo modo iudicis authoritatē illudāt, & partem aduersam diu ac frustra in iudicio fatigent. Quæ cōtumacia cum sit res admodū odiosa; multis idcirco pœnis in iure Civili (aliter tamen in actore quam in reo) coercetur. Et primū quidem quantū attinet contumaciam Actoris, 2 quia † iuxta vulgatam regulam ea maior est, quam rei, ut notat gloss. in cap. causā quæ, in verb. ad domum, ext. de dolo & contumacia, ideo durius etiam adstringi solet: prout textus admodum singularis, in l. properandum 13. §. Et si quidem Cod. de iudicijs, satis clarè disponit, cuius verba hic adscribere operæ precium esse duxi: Nam si Actor hic jam contestatus con-



contumax fuerit, neq; postmodum per tres vices decē dierum spatio per unum quemq; introitū destinatio, citatus comparuerit, tunc Iudex non obstante absentia eius negotij acta apud se confecta conspiciere debet; cū quidem nihil sufficiens acti tatum est, ex quo possit termino causa certa fieri coniectura: volumus non solum partem fugientem ab observatione iudicij relaxare, sed etiā in omnes expensas, quae consuetō modo circa lites expendantur, eum condemnare, vera quantitate earum Sacramento fugientis manifestanda, & omni cautela, quam super litereq; exposuit, reddenda, quae etsi remanserit, viribus euacuabitur. Sin autem ex gestis apud se habitis, parte actoris minime inuenta, possit inuenire viam, qua manifestū ei fiat, quid

quid statuendum sit etiam absente actore, si eum meliorem causam habere perspexerit, pro eo ferre sententiam non moretur, & praesentem reū absenti actori condemnare; expensis tantummodo litis, quas reus legitime se expendisse iurauerit, condemnatione excipiendis, quia hanc poenam actori & meliorem causam habenti propter solam absentiae contumaciam imponimus; nullo penitus ei regressu ad eandem litem conseruando. Sed actor contumax cadat omnino de lite, si reus absoluitur. Sin verò aliqua condemnatio contra reum pro absente actore proferatur, quam forsitan nō sufficientem sibi actor putauerit fugitiuus, nullo modo iterum eandem litem resuscitare concedimur, & hac quidem poena actoris fiat imposita.

Vn-

Vnde satis liquidò constat, quod & Iudex ob contumaciam actoris ad causae cognitionem procedere, & eum non solum in expensis, sed etiam in amissione causae condemnare possit, Nec imērito. Iniusse enim (vt inquit Imp. Iustin. in Nouella Const. 112. Cap. omnem 3.) agere recusat, qui paratus aduersarium suum ad iudicium vocauit, cum excusatio hac pulsato magis, quam actori cōueniat. Nec obstat quod in l. & post. edictū 73. §. 1. ff. de Iudicij, dicitur, quod actore absente in termino peremptorio non procedatur ad sententiam definitiuā, sed tantum illius & edicti instātia circumducatur, quod idem est ac si dicat, citatio illa cassetur, vt glossa ibidē notat. Nam hac de eo casu, quando is qui impetrauit edictum, absens est, in-

tel-

telligi debent, vt scilicet tunc tantū illud circumducatur. per expressa verba d. l. & post. edictum §. 1. ibi: Quod si is, qui edictum peremptorium impetrauit, absit die cognitionis: is verò, aduersus quem impetratum est, adsit; tū circumducendum erit edictū peremptorium: neq; causa cognoscetur, nec secundum praesentem pronuntiabitur. Ac si is, contra quem edictū impetratum est, absens sit; (Nam & cōtra actore & si is actionē in Iudicio propositā prosequi nolit, reus tria edicta, nō minus quam triginta dierū spacio vnaquaq; cautione cōcludenda, impetrare potest. Iudices enim Ordinarij (vt Imp. Iustini. in d. N. 112. Cap. 3. tradit) non solum praconum vocibus, sed etiā edictis propositis quacūq; litigatorum partem absente

F

in

*in iudicium vocare debent.*

Et additur ibidem ratio.

Quod videlicet vocem præconū pauci possint qui præsentibus inveniuntur, audire; edicta verò per multos dies sic posita, possunt penè omnes agnoscere,

*(ut in d. N. 112. Cap. 3. habetur.)*

tunc licet ad definitivam perveniatur sententiam; attractum de modo ad eandem procedendi, inter ius Codicis & Nouellarum magna est differentia. Nam iure Codicis non pervenitur ad sententiam definitivam auctore absente, nisi ex actis iam confectis rei veritas iudici explorata esse possit,

*ut in d. l. properandū d. 5. Et si quidem.*

Iure verò Nouellarum rei veritas inquiritur ex allegationibus conuenti.

*d. N. 112. §. si verò, in his verbis:*

*Si verò propositis edictis vocatus ad iudicium venire & suas intentiones aut per se, aut per legitimum.*

*(sicut dictum est.) procuratorem proponere noluerit; tunc & aliud unius anni spacium ei concedimus, intra quod nisi suam intentionem fuerit prosecutus, damus licentiam Iudici, & absente adversario partis permanentis allegationes secundum nostras leges examinare: & veritate subtilius requisita, legitimam proferre sententiam.*

Hinc itaq; manifestè colligi potest, quod iure nouo actor ad proseguendā actionem tribus itidem edictis citari debeat, post quæ si adhuc venire recuset, usq; ad unius anni decursum sententia à Iudice proferri debeat, & nihilominus expensas & sumptus litis ante omnia Actor reo dare & refundere teneatur, aliter enim agendū admitti non posset.

*per expressum textum in d. N. 112. §. Si verò, circa finem.*

Et

Et hæc ita se habent iure Ciuili; at iure Saxonū longè aliter obseruatur. Nam hoc iure, Si actor contumax extiterit, & actionem suam non proponat, Iudici multam præstabit, & reo cōdemnabitur ad emendam, sed & reus ab actione liberatur. *per expressum textum l. lib. 2. artic. 8.*

Quod ita demū in praxi Curiarum Saxonicarum obtinet, si reus per sententiam definitivam cognitione causæ à Iudice præmissa, petat se absolui ab ipsa actione. Duplici etenim modo reo contra actorem contumacem subueniri solet. Et primo quidem, etiam absq; speciali ad citationem actoris, reus se absolui ab obseruatione & instātia Iudicis, & actorem in expensis condemnari petere potest. Deinde causam su-

am, pro qua cōuenitur, proponere, & defensiones adferre, atq; ita usq; ad sententiā definitiuam procedere potest, etiam si lis nondum sit contestata, quod in hoc casu admodum speciale est, ut notat Chilian. König in suo processu juris

*Cap. 36. idque per textum in d. Cap. causam. ext. de dolo & contumacia.*

Verumtamen hoc sciendum est, quod non tam facile ad huiusmodi sententiam definitiuam deueniatur, sed necesse sit, ut prius reus, actore contumace existēte, à termino & instātia Iudicij se liberum pronunciari petat. Quo facto si actor reum in ius denuo vocat, & nihilominus à prosecutione actionis cessat, tum demum locum habet dispositio iuris Ciuilis, maxime verò *d. N. 112. ex qua. aush. qui semel. Cod. quomodo & quando in-*



dex senten. etc. desumpta est, ut scilicet tribus edictis à reo citetur, & si nec post tri-  
na illa edicta cōpareat, tunc ad vnus anni decursum Iu-  
dex causam illā differre de-  
beat. Et eo demum elapso  
causam examinare, & si in-  
nocentia rei apparuerit, per  
sententiam definitiuam ab  
impetitione Actoris eum  
liberū pronuciare possit.

*vt notat Chilian. König dicto loco.*

Atq; hoc modo reo contra  
actorem contumacem ab-  
undē prospectum esse iura  
suprà allegata testatur. Sed  
hæc fin praxi Curia Rega-  
lis non vsq; aded obseruan-  
tur, vbi huiuscemodi con-  
tumaciæ actorum,

*(quæ vulgò euasiones vocant.)*

non alijs pænis affici solent,  
nisi quod ante litem conte-  
statam, reus actore contu-  
mace existente, à citatione  
seu termino liber pronun-  
cia-

ciatur; prout inter Sirkov-  
vicz & VVierzbicka Año  
96. feria sexta ante festum  
Sæctæ Margarethæ Virginis  
& aliàs sepissimè pronuci-  
atum fuit. Post litem verò  
contestatā, quia tam Actori,  
quam reo semper est ter-  
minus peremptorius, ideo  
actor contumax, sicut & re-  
us, in amissione causæ toti-  
us condemnari solet; quod  
quotidiè ferè videre licet.

Et hoc ipsum in dicto articulo  
8. lib. 2. habetur in his verbis:  
*Sed & reus ab actione libe-  
ratur.* Et in articulo 9. lib. eiusd. ibi:

*Qui cum inceptis respon-  
dere, si alius terminus senten-  
tialiter præfigatur, & in eo  
non comparuerit, quasi vi-  
ctus condemnatur.* Quod  
non solum de reo, sed etiā  
de Actore intelligendū est,  
vt glossa ibidem notat, vt  
vel inde manifestò liquet,

quod

quod textus ibidem tam ab  
Actore, quam à reo cautio-  
nem de parendo iuri Iudici  
acceptare suadeat.

## OBSERVATIO XI.

De Contumacia Rei.

## SUMMARIA.

1. Rei contumacis ante litem  
contestatam pænis ex iure  
Ciui. 1.
2. Primum & secundum de-  
cretum quid dicatur?
3. Secundum decretum quā-  
do interponatur?
4. Contumacia Rei post litem  
contestatā quomodo punia-  
tur iure Ciui.?
5. Contumacia aliter puniur  
in actione reali, aliter in  
personali.
6. Iure Sax: reus contumax  
condemnatur in amissione  
causæ.
7. Fugiens iudicium videtur  
de sua iustitia diffidere.
8. Reus citari debet tribus ter-  
mi-

nis, & tria contumacia  
eum condemnant.

Reus contumax, multam  
Iudici præstare tenetur.

Reo contumaci conditio 10  
inferendi legitimi impedi-  
menti reseruari debet.



Ed & Actor con-  
tra reū contuma-  
cem varijs modis procede-  
re potest. Et quidem aliter  
ex dispositione iuris Ciui-  
lis, aliter vero Saxonici.  
Nam iuri Ciui. si reus le-  
gitimè citatus in termino  
peremptorio non compa-  
reat, tunc Actor contuma-  
cia ipsius accusata, se in pos-  
sessionem rei, de qua agit,  
ex primo decreto mitti, op-  
tima ratione petere potest.  
*prout in l. 2. in verbis:*

Prator ait: In bona eius,  
qui Iudicio sistendi causa si-  
deiussorem dedit; si neq; po-  
testatem sui faceret, neq; de-  
fen-

fenderetur, iri iubebo.

ff. quib. ex causis in poss. est.

Quod sit pro mensura debiti tantum, quando agitur actione personali,

per textum in auth. et qui iurat. ibi:

*Mittet Actorem in possessionem rerum eius iuxta mensuram declarati debiti.*

Cod. de bonis auth. Iudic. possiden.

Nam quando agitur in rem, missio fit in possessionem totius rei debita,

per textum in l. si quis emptionis g. §. sed et si quis Cod. de prescript. 30. annorū.

- 2 Sed et quia hi termini: primum & secundum decretum, quibus practici communiter uti solent, iunioribus fortè minus cogniti esse possunt, idè sciendum est, quod primum decretum dicatur prima missio, quæ fit per Iudicem in bonis contumacis, & quæ efficit, ut in actione reali, is qui mittitur in possessionem, fiat verus possessor rei petita, d. l. si quis

ante

emptionis: in actione verò personali, solam detentationem acquirat, custodiæ causa.

per textum in l. cum legati 12. ibi:

*Non possidemus, sed magis custodiam rerum et observationem nobis concedit.*

ff. quibus ex causis in possessionem est.

Secundum verò decretum, id est, secunda missio, fit per Iudicem, contra eundem reum perseverantem in contumacia; & hæc non solum transfert veram possessionem, sed & rei dominiū, vel usufructuendi conditionem, ut notat gloss. in l. 2. §. 1. in verbis: in bonis. ff. si ex noxali causa agatur. et per textum in l. prætoris officium. ff. de damno infecto.

Ex quibus et manifestè colligi potest, quod hæc missio maioris sit præiudicii, quam prior illa, & idè non simpliciter interponi debet, sed necesse est, ut prius probetur debitum, per testes

vel

vel instrumenta. Sed hæc obiter dixisse sufficiat.

- 4 Quod si et reus post litem contestatam contumax existat, tunc si de causa liquet, potest in contumaciā ipsius ferri sententia definitiva, cuius exequutio fit in rebus & facultatibus ipsius, ita ut etiam reuersus, appellare non possit, nec recuperet possessionem, etiam si cautionem præstare paratus sit, per textum in l. proparand. §. Sin autem. reus Cod. de iudicijs.

Sin autem non constet de causa, & in rem et actum sit, tunc dispositio l. consentaneum Cod. quomodo et quando Iudex. tenenda est, cuius hæc sunt verba: *A quo ter citatus, si contumaciter præsentiam sui facere neglexerit: non abs re erit, vel ad cogendum eum, ut sese repræsentet, vel possessionem bonorum cui incumbit ad te transferre, et aduersarium petitem* con-

constituere, vel auditis defensionibus tuis, id quod iuris ratio exegerit, iudicare.

Quod intellige de vera & irrevocabili possessione, ita, ut jam non requiratur secundum decretum, sed anni lapsus sufficiat, ut notat Bart. in l. 3. §. in ff. de acquir. possessione.

Sin autem in personam actum fuerit, missio fit in possessionem, idque ex primo decreto tantum, sicut & ante litem contestatam, ut supra dictum est. Porro et jure Saxonum, (quod etiam praxis Curia Regia tenet) si reus legitime citatus non comparuerit, eum pro convicto haberi, & causa cecidisse, videre est in textu Sp. Sax. lib. 2. artic. 9. cuius verba observat. præceden. sunt posita, et lib. eodem artic. 24. in verbis:

*Non debet aliquis à sua eijs possessione, licet male possideat, nisi bonorum possessio (ex iusta in ipsius præ-*

sen



sentia, vel in suis legitimis citatus terminis non compareat) elidatur actione.

Et in fine eiusdem articuli: Ideo nulli possessio bonorum nisi, in eius praesentia, vel interveniente contumacia, abiudicetur: quibus concordant & alij text.

eiusdem tituli lib. eodem artic. 70. lib. 3. artic. 81. & similes.

Nequæ id careret ratione, siquidem & fugiens iudiciū, videtur de sua iustitia diffidere, & confiteri quodāmodo id, de quo convenitur, ut in Cap. Christianus caus. 11. qu. 1. & Cap. honoratus, distinct. 74. habetur.

Confessus verò pro iudicato est, qui quodāmodo sententia sua damnatur

l. 1. ff. de confessis. Citari & autē reus debet tribus terminis legitimis quatuordecē diebus inuicem distantibus.

ut habetur Sp. Sax. lib. 1. art. 67 in verbis.

Qui coram iudicio impetratur, & si praesens non fuerit

erit, vicinum ei iudicium pro termino assignetur.

Qui autē pro violentia inculpatur, post tres quīdenas, bannitus verò post sex hebdomadas triplicatas ad iudicium citetur, sub banno imperij, & ad legitimum locū iudicalem. Qui tribus edictis citatus non comparuerit, proscribatur, quod item exprimitur lib. 3.

artic. 5. in verbis. Per tres quīdenas autem citetur is, qui res alij concesserat, &c.

Et lib. 1. artic. 70. his verbis:

conqueritur autem quis tribus vicibus super bonis &c.

Vnde satis clare colligiur, quod de jure Sax. tres contumaciae requirantur, prout etiam in Curia Regali inter Pradocina & Pfafzkowicz Ciues Sandomiriens: Anno 1591. decisum fuit.

Et in glossa juris municipal. artic. 23. ista prorsus cont. contumacem tangitur.

Præ-

9. Præterea & reus contumax mulctam iudici solvere tenetur, per clarum textum lib. 3. artic. 39. in verbis:

Qui in iudicio incusatur, & si ut respondeat à iudice ei precipiatur, si non responderit, vel se de jure respondere non monstraverit, tunc mulctaturus sententiatur, quod etiam in secunda & tertia vice pronūciatur: & si adhuc non responderit, tunc in actione est superat.

Et lib. 2. artic. 6. ibi:

Qui ad iudicium non venit, cum ad hoc teneatur, praestet mulctam, nisi se iuste poterit excusare. Sed hæc ita intelligenda sunt, si

10. reus in futuro iudicio nullam adferat absentia suæ legitimæ causam, vel aliquod legitimum impedimentū, ob quod comparere nō potuit. Hoc itaq; iudex diligenter animadvertere de-

bet, ne absolute sententiam contra reum contumacem inferat, sed conditionem inferendi legitimi impedimenti eidem referuer; ac propterea quartus etiam terminus peremptorius ad inferendum legale impedimentū eidem assignari solet, teste Chiliano König in sua praxi. Cap. 37. num. 3.

## OBSERVATIO XII.

De legitimis impedimentis.

### SUMMARIA.

1. Legitima necessitates excusant à pena contumacia.

2. An & de alijs iustis causis idem intelligendum sit?

3. Vis fluminis & amissio equi, habentur pro legitimis impedimentis.

4. Mercatura vel studio-rum causa absentes non censentur pro contumacibus.

5. Idem in eo qui ob incommoditatem loci absens est.

Fruola causa non meretur

bet

G

tur

tur excusationem à p<sup>na</sup> contumacia.

7 Absens legitimum impedimentum iuramento comprobare debet.

8 Usus terrarū Saxonia, ut per nuncium legitima impedimenta denuncientur.

9 Iuris Polonici circa probanda legitima impedimenta dispositio.

10 Praxis Curia de legitimis impedimentis.



Consequenter quaeri potest: An & illis, qui iustis necessarijsq; occupationibus detenti, in iudiciū venire non possunt, p<sup>na</sup> contumaciae irrogentur? Et quod t<sup>r</sup> quatuor illa causae, quae vulgò legitimae necessitates appellantur, ut sunt, captivitas, infirmitas peregrinatio extra fines terrae, & publica expeditio, exculant à p<sup>na</sup> con-

tumaciae, nullum dubium est. Siquidem textus non solum juris Civilis, ut in l. 1. §. 1. ff. ex quib. causis maior in integr. restit. & in l. 17. in fine cum ll. sequent. ff. de procurat. Sed etiam juris Saxonici, ut in lib. 2. artic. 7. videre est, satis abundè de eo tractant. Quod etiā in Curia Regali quotidie ferè practicitur: cuius rei exempla referre superuacaneum fore existimaui. An t<sup>r</sup> verò & de alijs quibuscūq. iustis causis idem intelligendum sit, magis est dubium? Verumtamen D D. juris, propter similitudinem rationis, nec nō propter generalem clausulam in d. l. 1. ff. ex quib. causis maior in integr. restit. expressam his verbis: *Item si qua alia mihi iusta causa esse videbitur, in integrum restituam.* idem omninō intelligendū esse vnanimi ore statuunt, teste Rotzio in decr. Lithuan. 4. num. 3.

Proinde t<sup>r</sup> si quis vi fluminis

nis vel equi amissione prohibeatur ad iudiciū venire, hac exceptione legitimi impedimenti, à p<sup>na</sup> contumaciae immunis esse debet,

per textum manifestum in l. non exigimus 2. §. 6. ff. si quis cont. in iud. sist. caus. fact. in verbis:

Quod diximus, succurri etiam ei, qui tempestate, aut vi fluminis prohibitus non venit; tempestatem sic intelligere debemus, siue maritima, siue terrestris sit. tempestatem intelligere debemus talem, quae impedimento sit itineri, vel navigationi. Vis fluminis etiā sine tempestate accipienda est. Vm fluminis intelligimus, & si magnitudo eius impedimento sit, siue pons solutus sit, vel nauigium nō sit. Si quis tamen cum posset non incidere in tempestatem, vel in fluminis um si ante profectus esset, vel tempore opportuno nauigasset; ipse

ipse se arctauerit: nunquid exceptio ei minime proficit? quod quidem causa cognita, erit statuendum: vbi plura in hac materia videre licet, quod etiā glos. Iuris Sax. d. lib. 2. art. 7. ut potè adaequans hos casus, captiuitati & aegritudini, clarè admodum explicat.

Et decreto Curiae Regalis inter Simonem Barcz & Tisenhaus Año 91 idiplum approbatum est. Velt qui 4 mercaturae faciendae, reiue dominicae expediendae, aut quod magis est studiorum causa, peregrè absit, quos casus dicta glos. artic. 7. ad posteriores duas legitimas necessitates, nō sine magna iuris & aequitatis ratione refert.

Præterea t<sup>r</sup> si quis eò, quod vocatus est, ob hostium incursum, vel ob pestem grassantem, vel deniq; ob fortuitam aliquam calamitatem, curò venire non possit,



non injuria pro contumace cenferi non debet, *per expressum textum d. l. 2. §. pen. in verbis: vel aliqua fortuita calamitas* *Et. ff. si quis caus. in iudic. sist. caus. fact. & in l. Fulcinus 7. §. 4. ff. quib. ex caus. in poss. eatur.*

Quibus concordant textus iidem juris Canonici, *Cap. accedens. 4. ext. ut lite non contestata. Cap. Pastoralis. 2. vers. notoriū. Clemens. de sentent. & re iudic. & Cap. ad suplicationem. ext. de renunciat.*

Quod etiam ad locum inhonestum non iniquè produciatur, *arg. l. isti quidem. §. quod si dederis. ff. quod metus causa. textus in l. quid tamen. 21. §. pen. ff. de recept. arbitr. in verbis:*

*Sed si in aliquo locum inhonestum adesse iusserit, puta in popina, vel in lupanariū: ut Vinnianus ait, sine dubio impune ei non parebitur.*

Hinc itaq; colligitur, quod ob quascunq; iustas tamē & legitimas, nō autem frivolas quasvis causas (qualis ratione fractiōis rotæ inter

ter Proconssi: & Conssi: Ciuitaris Crac: & Mathiam VVilk Anno 96 Sabbato ante festum S. Agnetis coram iudicio Regali allegata fuit) absens, pro contumace non habeatur, Quæ ita demum obtinent, si absens huiuscemodi legitimum impedimentū, iuxta juris præscriptum corporali iuramento comprobare paratus sit, prout in causa Andreæ Dąbrowski & Surotolar Orzelski Anno 91. ratione diuisionis domus lapideæ in circulo Ciuitaris Posnanien: sitæ, & multis alijs in iudicio Regali processum fuit. Pro quo facit etiam textus juris Saxo: *d. lib. 2. artic. 7. in verbis:*

*Si aliqua predictarū causarū aliquem, ut ad terminum iudiciale sibi præfixum venire non posset, impediret,*

*ipse*

*ipse pro eo, dummodo, ut iuris est demonstretur, damnum non sentit aliquale, & ipse usq; ad primum iudiciale terminū post prædicta causa cessationem inducias obtinebit.* Quæ verba ex germanico textu clari⁹ hoc modo explicari possunt. Si absentiam suam quis iuxta juris exigentiam denunciauerit per nuncium, cuiuscunq; cōditionis ille sit, indēnis erit. Quod si ita secundum communem usum terrarum Saxoniae intelligi debet, ut ni mirū reus, legitimo impedimento præpeditus, quo min⁹ comparere possit, nunciū (quem vulgò DD. Exculatorem vocant) ad iudicem mittat & per illum causas suæ absentiae exponat; qui necesse habet, causas nomine sui principalis allegatas, mediante corporali iuramento com-

*pro-*

probare, licet sit in arbitrio aëtoris, velitne ab eo iuramentū recipere, an poti⁹ ab ipso met reo, cum iudicio sese præsentauerit, illud expectere, *ut in gloss. d. art. 7. lib. 2. habetur.* Illud tamen ita demum verū est, si is nuncius speciale mandatū habeat ad iuramen. præstandū. Quāuis enim absq; speciali mandato causas absentiae allegās, audiatur; attamen absque speciali mandato super legitimitate impedimentorū sui domini iurare nō potest *per expressum textū in cap. qui ad agendum. ext. de procurat. in Sexto.*

Porro si in Regno subinde hæc variāt Iure etenim municipali, quo Nobiles terrigenæ utūtur, absens infirmitatem suā (quæ sola censetur pro legitimo impedimento) per Nobilem possessionatū, territorij illius, in quo bona principalis cō-

*lis*

littunt, primum denuncia-  
re; postmodum verò in  
proximo iudicio juramen-  
to corporali inextremius id-  
ipsum comprobare debet:  
iuxta Statutum Regis Sigis-  
mundi Perrie: Anno 1523.

10 In praxi t̄ verò juris Mag-  
deburgen: quod Curia Re-  
galis in decidendis causis in-  
colarum Ciuitatum & Op-  
pidorum Regni sequitur,  
non solum iuramentum à  
nuncio non expetitur, sed  
etiam neq; nuncius mitti  
solet, & nihilominus reus in  
proximo iudicio legitimū  
impedimentum interre, il-  
ludq; iuramento probare  
potest, prout in causā inter  
Ioannem Barcz & Fabianū  
Dameraw Ao 91 festā quar-  
ta post festum S. Margare-  
thæ virginis, decisum fuit.

OBSERVATIO, 13  
De libello & Guaranda.

SUM-

### SUMMARIA.

*Libellus quid dicatur?* 1

*Libellus ex consensu parti-  
um omitti non potest.* 2

*In Regno propositio actio-  
nis libelli vim obtinet.* 3

*Libellum auctori mutare  
Iure Ciuili permissum.* 4

*Libellus an ipso iure, an  
per sententiam iudicis mu-  
tandus sit?* 5

*Libellus quando corrigi aut  
mutari possit?* 6

*Praxis Curia in eo passu  
qualis.* 7

*Guaranda prestita (secū-  
dum jus Saxonum) actionē  
mutare non licet.* 8

*Guaranda seu varanda  
qua dicatur?* 9

*Auctor post prestitā gua-  
randam reum defendere  
debet.* 10

*Varanda promittitur, non  
prestat.* 11

*Pena nō seruata varanda.* 12

*In Regno pena non serua-* 13

*ta guaranda non semper at-  
tenduntur.*

14 *Libellus mutari potest in  
forma, qualitate et materia.*

15 *DD: sententia, quod post  
guarandam, substantialia  
tantum mutari non possint.*

16 *Reus post suspensionem  
Guaranda tenetur respon-  
dere.*



Ed an libellus ab  
Auctore reo oblarū  
mutari possit? Et in primis  
sciendum est, quod t̄ libel-  
lus in iure pro scriptura, quæ  
actionem cōtinet; accipia-  
tur. Vocato etenim in ius  
reo, & comparente, actor  
actionē suam libello com-  
prehensam offerre atq; ede-  
re tenetur, vt scilicet reus de-  
liberare possit, cedere, an se  
se defendere debeat, & vt  
cognita actione instruc-  
tus veniat. tot. tit. ff. de  
edendo, & in auth. offertur. Cod. de litis  
contestat.

Qui libellus aded est in  
iudicijs necessarius, vt t̄ etiā  
de consensu partium omit-  
ti non possit: siquidem est  
de processu, vt tradit Chili-  
an König in suo processu  
juris cap. 49. Et ided in terris  
Germaniæ, in omnibus fe-  
re iudiciorū subellijs, ante  
omnia libellus ab auctore  
proponi solet; qui t̄ mos, 3  
etsi in Regno nullibi obser-  
uetur, attamen in locum li-  
belli propositio actionis suc-  
cessit, vt potè, non re mu-  
rata, sed modo & nomine.

Quamobrem quæ hic de  
mutatione libelli dicuntur,  
ea etiam de proposita actio-  
ne intelligenda sunt. Rede-  
undo itaq; ad propositam  
quæstionē, dico, quod lu-  
re t̄ Ciuili licet an sit Acto- 4  
ri libellum reo oblarū mu-  
tare, per expressum textum in l. edita  
3 in verbis: *edita actio specis*  
fu-



futura litis demonstrat; quā emendari, vel mutari licet, prout edicti perpetui monet auctoritas, vel ius reddentis decernit aequitas. Cod. de edendo.

Vnde manifestò liquet, quod ꝑ non ipso iure (vt quidam ex Constitut. renovata, cuius in §. Si quis aliud. 35. Insti. de act. fit mentio, deducunt) sed auctoritate iudicis causa cognita hæc libelli emendatio permittatur. Vtrum autem tam ante quàm post litem contestatam, hoc procedat, variè à DD. disputatur, vt in glossa d. legis edita, videre licet.

Communis tamen conclusio est, ꝑ quod libellus seu propositio actiōis emendari atq; declarari vsq; ad sententiam: per textum in l. in delictis 4. §. fin. ff. de noxalibus.

Mutari verò, & quoad substantialia corrigi, non nisi ante litem contestatā possit, si quidem (vt IC. Paulus in l. 23. ff. de iudicis ait.)

non potest videri in iudiciū venisse id, quod post iudiciū acceptum accideret. Quod ꝑ & in Regno obseruari, praxis Curia docet, cuius rei exempla cuius obuia esse possunt. Sed & iure Saxonum, ꝑ istam licentiam emendandi libelli post litem contestatam cohiberi, vel inde satis expressè colligi potest, quod reus statim, post oblationem libelli possit ab actore petere guarandam, qua præstita actionem suā amplius emendare non potest. vt est textus

eiudem iuris lib. 3. artic. 14 in verbis:

Contra quem agitur actione iniuriarum, primò varandam petat actionis, quoniam ante huiusmodi varanda præstationem, actor suam corrigendi actionem liberam habet facultatem, quam post huiusmodi præstationem non est habiturus

Et lib. 1. artic. 63. ibi:

Post hac reus petat actionis varandam, qua ei est facienda. Licet tamen potest quis actionem suam ante varandæ præstationem in statum producere meliorem.

Dicitur autem varanda seu Guaranda (quæ est vox Saxonica) cautio, quam actor reo præstare tenetur, quod videlicet eum defendat, si ab alio eiusdem rei nomine cōueniatur. Neq; enim in hoc solum prodeit reo, quod actor actionem mutare nō possit, sed etiam ꝑ quod ꝑ teneatur reum defendere, nè eius rei nomine ab alio cōueniatur, per express. textū in lib. 2. artic. 18. in verbis: Qui coram iudicio causam inchoauerit, pro qua ipsum varandam præstare oportuit, si ea sic facta, postmodū aliter superueniens causam apud iudicem proponat cau-

dem, Et qui prior agere cepit, superuenientem iure per sententiam amouere non poterit, huic causam dimittere eum oportebit cum recompensa sui dimidia, Et præstanda mulctam iudici, aut carere manu dextra, cū qua varandā promittebat.

Ex quibus verbis manifestò liquet, quod ꝑ varanda, ꝑ datā tantum manu dextra promitti; nō autem cautio- ne firmari (vt quidam existimant) soleat, siquidem ꝑ ꝑ pena non seruata guaranda sit amissio manus dextra, cum qua promissio est facta, vt ibidem habetur. Quod tamen valde mirum videri possit, cur legislator istius iuris in causis criminalibus, ob non seruata n guarandam, duplicem & valde inæqualem penā statuerit; vt potè, aut amissio-

dem

H nem

nem manus, aut solutionē dimidij verigeldi. Cum nemo tam insipiens inueniri possit, qui non potius hanc exiguam pecuniam exoluere, quā tot cruciatus in amputatione manus pati malit. Qua in re quāuis mirē sese torqueant auctores istius juris, & maximē

*Chilian König in suo processu iuris. cap. 49. dicens, quod lex dura quidem sit, sed nihilominus seruari debeat, & non omnium ratio reddi possit: illud tamen is qui differentias Iuris Civilis & Saxonici compilauit, optimē meo iudicio. distinxisse videtur. Vt, si nimirū causa, ob quam varanda praestita est, fuerit Civilis, quod tunc actor persoluat primò mulctam Iudici, deinde aduersario pānam 30. solidorum luat, & rem petitam amittat. Quod si causa fue-*

rit

rit criminalis, & actor guarandā praestitam violaue- rit, tunc pāna eius sit amputatio manus; ita tamen, si actione criminali pro pāna actum fuerit: secus, si ciuiler actio instituatur: nam eo casu solutione dimidij Verigeldi liberatur. Et hāc distinctionem *glossa etiam Iuris Municipalis probat, vt in artic. 215. videre est. Verum hāc pāna in*

*Regno non tam strictē obseruantur; quini mō & huiusmodi guarandae promissio plerūq; à partibus omitti solet, & nihilominus lite jam cōtestata, mutare propositionem actionis non licet: Nam hac in parte praxis Curiae Regalis magis Iuris Civilis dispositionem sequitur, quod non permittit, vt reus continuis libelli mutationib9 praegruari debeat, vt supra dictum est. Sed & hoc obiter notā-*

dum

14 dum est, quod *f* mutatio libelli seu propositionis fiat varijs modis, vt potē, in forma, qualitate, & materia. Et forma quidem in libello tunc mutatur, quando libell9 inordinatē conceptus in ordinem redigitur; qualitas verò, cū ab actione vel à reo priore dilceditur; exempli gratia; Si prius agā ciuiler, postea verò volo agere criminaliter, vel si propono contra reum tanquā peregrinum, deindē verò dico, esse Ciuem,

*vt notat glossa dicto. lib. 2. artic. 25.*

Deniq; materia mutatur, quando plus vel minus peto, quam prius petij, vt potē, si pro viginti prius aliquem conueniebam, nunc autē peto ab eodem decem, & ē contra, *vt in § Sin autem plus intentione. Instit. de actionibus.*

Verum tamen DD: juris 15 cōmuniter statuunt, quod *f*

gua-

guarada tūm temporis tantum infringatur, quando libell9 mutatur in substantialibus, non autem quando in formalibus, *vt habetur per Albertum Brun. Asten. in suo traet. de augmento & diminutione. in 3. principali conclusione, post num. 4.*

Quod in vsu & praxi strictius obseruari videm9, ita, vt actor post praestitam varandā vix vnum iota propositioni suae adijcere possit.

*vt notat Chilian König d. loco.*

Sed & *f* reus per susceptionē 16 varandae jam censetur sese ad respondendū obligasse, & ideo neq; exceptionibus responsionē declarare: prout inter Rabrocki & Kupcowicz in Curia Regali decisum fuit Anno Nonagesimo nono, feria secūda post Dominicam Inuocauit: neq; Actori iuramentum deferre potest, sed cogitur sine diffugijs quibusuis ad

H 2

libel-



libellum respondere.

per textum lib. 2. artic. 6.

## OBSERVATIO, 14.

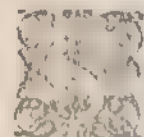
De satisfactionibus actoris  
& rei.

## SUMMARIA

1. Cautio de lite prosequenda  
Et expensis refundendis ab  
actore prestari debet.
2. Consuetudo quorundam  
locorum satisfactiones abro-  
gavit.
3. In Regno satis dationes  
tam ex parte actoris, quam  
ex parte rei habent locum.
4. Reus de parendo iuri cau-  
tionem prestare solet.
5. Possessor quis dicatur, Et  
quantum possidere opus sit.
6. Bona immobilia non pos-  
sicens, quomodo cauere  
debeat.
7. Satisdandi modus triplex  
in iure assignatur.
8. Qualis satisfactio ab his  
quibus reverentia debetur  
accipienda sit.

Pignori bus an satisfdari 9  
possit.

Locupletes fideiussores qui 10  
dicantur.



Satisfactionū mo-  
dus. quia alius an-  
tiquitati placuit, alium no-  
uitas per vltimū amplexa est  
ut inquit Imp. Instin. in pr. Instit.  
de satisfdand. ideo omissis hūce  
iuris antiqui obseruatiō. b9,  
ius nouum & praxin foren-  
sem prolequi, ex te magis  
fore exili nauui. Inprimis  
itaq; sciendum est, quod  
iure f non actor ante, vel  
post litē contra reum in  
iudicio contestatam, cau-  
tionē de lite vsq; ad finem  
prosequenda, & de expen-  
sis litis refundendis, si appa-  
reat eum minus iustē litē  
mouisse, prestare teneatur:  
per expressum textum in auth. general.  
C. 1. de Episcop. & Clericis, ibi:

Et actus interuenientibus fi-  
de-

deiusforem idoneum pericu-  
lo competentis officij praestet,  
quod vsq; ad finem litis per-  
maneat, eamq; vel per se,  
vel per procuratorem exer-  
ceat. Et si conuictus fuerit,  
in iustē mouisse litē, expē-  
sarum sumptuumq; nomine  
decimam partem quantita-  
tis in libello comprehensa  
pulsato restituat; Cui & si  
concordare videatur Auth. li-  
bellum C. de litis contestat. in his verbis.

Libellum vero non  
alias actor dirigat, nisi prius  
Et in ipsum quem dicit  
obnoxium, Et in negotij  
executorem exponat cautio-  
nē, se scilicet vel intra duos  
menses litē contestaturū,  
vel omne damnum, et qui  
conuenitur, contingens, re-  
stituturum in duplum, cau-  
tionē tamen non transien-  
dente triginta sex annos:  
atramen inter istas authen-  
ticas (juxta glossae opinio-  
nem

nem) hanc esse differentiā  
existimari; quod hae ante  
libellū iudici datum, & de  
inchoāda lite, illa verò post,  
& de finiēda causa loqua-  
tur. Quib9 suffragatur eti-  
am ius Saxonum, ut videre eā  
in lib. 2. artic. 9. in verbis:  
Iudex ab actore Et reo cau-  
tionem recipere debet, ut  
iuri se representet, Et ipsi  
suorum iurium in iudicem  
confidebunt. Nonnullis t  
tamē in locis hae satisfactio  
de usu & cōsuetudine non  
seruatur, prout admonet,  
gloss. in §. Sed hodie in verbis:  
nulla in satisfactio nem instit.  
de satisfdand. Et Mynsingerus,  
ibidem in sua Scholijs in iustit.  
exclamat, redarguendo ho-  
minum, in cōseruandis bo-  
nis & honestis rebus negli-  
gentiam, quod videlicet ni-  
hil horum nūc in foro ser-  
uetur. Quapropter f non  
sine magna oāniū com-  
mendatione huiusmodi  
satis

satisfactiones tam ex parte actoris, quam ex parte rei in Regno locū habere praxis eiusdem Curiae docet. Ita tamen, ut actor non nisi de damnis & litis expensis caueat, & hoc si nullam ostendere possit possessionem. Reus porro ꝑ saltem de parendo iuri cautionem præstare tenetur, per expressum textum in d. §. Sed hodie. Instit. de Satisfact. ibi Sed hodie hac aliter observantur, siue enim quis in rem actione convenitur siue personalis suo nomine, nullam satisfactionem pro litis aestimatione dare compellitur, sed pro sua tantum persona, quod in iudicio permaneat usq; ad terminum litis, quod itidem si bona immobilia possideat, ab eo extorqueri non debet, per textum in l. sciendum in pr. ff. qui satisfact. cogantur. Possessor autem is accipiendus est, (ut in d. l. sci-

endum

endum habetur. qui in agro vel civitate rem soli possidet, aut ex asse, aut pro parte. Sed & qui vicedigalem, id est emphutenticum agrum possidet, possessor intelligitur, item qui solam proprietatem habet, possessor intelligendus est. Eum verò qui tantum usum fructum habet, possessorem non esse Ulpianus scripsit. Nam cum prædia pro prædibus sufficiant, in quorum possessionem mitti potest actor, si reus contumax fuerit, ut videre est tot. tit. ff. de bon. auth. iudic. possid. merito ab his alia cautio, præter quam nuda repromissio exigī nō debet per expressum text. in §. Sed hodie, in verbis. Vel nudam repromissionem Et. Instit. de satisfact.

Quantum verò opus sit possidere, ut quis pro idoneo possessore habeatur, gloss. in d. l. sciendum 15. in verbo.

com-

cōpelli, notat, ut potest, sufficere, si quis iuxta quantitatem & aestimationem rei petita bona immobilia possideat. Iure autem Saxonū ad quantitatem vnius Werigeldi. Per textum eiusdem Iuris lib. 2. artic. 5. in verbis:

Qui tantum de proprietate, quantum precij summa sui constat werigeldi habet, is in ea iurisdictione, si contra eum actio injuriarum movebitur, necessario nō ponat stipulantem, & ibi glossa lumen scientium tradit. Alioquin ꝑ is, a quo petitur cautio, si nulla habeat bona immobilia, fideiussores idoneos dare, vel in defectu horum, iuratoriæ cautioni committi, solet: quod multis exemplis probari potest prout inter Zaluszkowski Cōsulē Crac: & Simonem Simonowicz Ciuem Bieceñ Anno 91. cum & inter Bronovvski & VVitaliszewski Anno 96.

feria quinta post festum visitationis Beatæ Mariæ virginis, in eadem Curia sententiatum fuit. Quod certè etiam iuri communi maxime est consentaneum, per supra citatam auth. generalem C. de Episcop. & Clericis in verbis:

Aut si fideiussorem dare non valet, super iisdem iuratoriæ exponat cautionem, Et tactis sacro sanctis Evangelijs adfirmet se fideiussorem dare non posse. Et. Quæ omnia clarius illustrat text. in d. §. Sed hodie. Instit. de Satisfact. ubi ꝑ triplex huius satisfactionis assignatur modus.

Aut enim (inquit textus) si quis committitur promissioni cum iurejurando. Quod intellige, quando reus nulla possidet immobilia in illo territorio ubi convenitur, ut supra dictum est, neq; propter inopiam fortè potest inuenire fideiussores

ido-



idoneos; tunc eo casu necessario cautioni juratoriae statuitur. *Vel nudam promissionem*: puta, bona immobilia, quae liti sufficiant, possidens, *Vel satisfactionem* (pro qualitate persona sua) dare compellitur.

Respicit Imper Justin: ad eos qui non habent bona immobilia, vel habent quidem, sed non sufficientia, Verum & in his habetur ratio personae, puta in dignitate, vel officio constitutae, item  
 7 *†* cui obsequium & reuerentiam debeamus, ut potest si patronus aut parens in ius vocetur. Nam ab his etiam qualemcunque fideiussorem praetor vult accipi, in secus facientem poena quinquaginta aureorum imposita, ut videtur in l. 1. & 6. ff. in ius vocat.  
 8 *ut caut.* Cum alias *†* satisfacitur vel datis pignoribus:

sejste gloss. in l. 1. ff. qui satisd. cog.

quod

quod etiam praxis quotidiana sequitur. Quamuis inter DD: juris (propter legem praetoriae satisfactionis 7. ff. de praetor. stipulat. ubi dicitur, quod praetoriae satisfactiones personas desiderant: *Et neque pignoribus quis, neque pecunia, vel auri, vel argenti dispositione in vicem satisfactionis fungi posset*) magna sit de eo controuersia.

Quod alij speciale esse in praetorijs satisfactionibus, quae non solum securitatis causa, sed etiam ob conueniendi facilitatem exigebantur; Alij vero de eo casu, quando utraque pars in pignora consentit, intelligunt: Vel fideiussoribus locupletibus & idoneis per d. l. 1. ff. in ius vocat. ut caut. Locupletes autem *†* 9 & idonei non tantum ex facultatibus intelligi debent, sed etiam ex conueniendi facilitate, per textum in l. fideiussorū.

2. 84-

2. statim in pr. Fideiussor in iudicio sistendi causa locuples videtur dari, non tantum ex facultatibus sed etiam ex conueniendi facilitate, ff. qui satisd. cogantur, id est, qui non dicatur habere fori praescriptionem per text. express. in l. Si fideiussor. 7. in pr. ff. qui satisd. cog.

## OBSERVATIO, XV.

Vtrum accusans alium quem de crimine satisfacere teneatur; & an reus criminis fideiussoribus committi debeat?

### SUMMARIA.

- 1 In criminalibus accusator ad poenam talionis sese inscribere & custodiae similitudinem subire tenetur.
- 2 Accusij sententia, quod etiam sine inscriptione accusator subeat poenam talionis.

In-

Inscriptionem requiritur 3  
ex Imp: Caroli Constitutione

Ufus obtinuit ut accusator 4  
ad certam pecuniae summam se inscribat.

An reus criminis fideiussoribus committi debeat? 5

Hyppoliti de Marfilij sententia de fideiussoribus in causa criminali. 6

Nemo est membrorum suorum dominus. 7

Contractus & delicta aequi- 8  
parantur.

Alius pro alio se vadem 9  
dare potest.

Vesembecij distinctio in- 10.  
ter personas honestas & utiles.

Pena acrior infligitur vi- 11.  
lioribus, quam honestioribus.

Capitalis poena non tantum 12  
mortem sed etiam exilium comprehendit

In criminibus atrocioribus 13

I

ne-

nemo fideiussoria cautioni committi debet.

**A** Superiori dependet etiā hęc quæstio. Vtrum accusans aliquem de crimine satisfacere teneatur? Et jure ¶ quidem civili, in causis criminalib9, accusator ad pœnam talionis se inscribere tenetur: per textum manifestum in l. pen. & ult. C. de accusat. ibi: *Sed quisquis ille est, qui crimen intendit, in iudicium veniat, nomen rei indicet, vinculū inscriptionis arripiat, custodia similitudinem, (habita tamē dignitatis estimatiōe) patietur.* Et. Quamquam gloss. in l. 1. verbo periculi C. eodem, huic admodum reclamet, ex ea potissimum ratione, quod ¶ etiā sine inscriptione, accusator non probans suam intentionem, subeat eandem pœnam: per l. 1. ff.

de

de aduoc. duicr. iudic. & l. 1. §. idem Diuus ff. de testibus. Nam hoc inde elici non potest, vt non sit necessaria inscriptio, quinimō præsumeretur accusator legitime processisse in causa si se inscribat. Imper, verò Caroli ¶ noua hac de re extat Constitutio, Anni videlicet, 1530. & 1521. quæ talem inscriptionem non requirit, sed vt acusator vnā cum inculpato in vinculis tantisper detineatur, donec causa examini subijciatur, quod optimē cōgruit, tam cum textu juris Civilis, in d. l. fin. C. de accusatio. quā etiam cum jure Sax: in lib. 1. art. 61. ibi: *Qui fideiussorem habere non poterit, nec ibidem habet hereditatē, illum iudiciaria potestas reseruet, si aliquem criminaliter accusat, vel ipse accusetur.* Verum ¶ consuetudo in quibusdā locis obrinu-

is

it, quod accusator ad certam pecuniæ summā se obstringere soleat, quæ à reo nominari quidem, sed à iudice taxari debet. teste Chiliano König in suo processu judi. Cap. 47. in. fin. Porro in hac materia criminali admodū dubia oritur quæstio An ¶ etiam reus criminis alicuius fideiussorib9 committi debeat? Et quamvis pro parte affirmatiua textus juris Civilis expressi militent, vt potē in l. 2. in pr. l. 1. & 4. ff. de custodia & exhib. reor. & in l. 3. §. 7. in verbis: *vel sub fideiussoribus ff. de bon. eor. qui mort. sibi conscui.* Nec non textus juris Canonici in Cap. si clericos 17. ext. de senen. excom. in 6. in verbis: *Eosdem quoque clericos si de parendo juri tibi fideiussoria dederint cautionē, detinere nō debes.* Et in Cap. cum homo 23. quæst. 1. ibi: *Et aliquando, qui causa mortis fuit, potius in culpa est, quā ille, qui occidit*

*cidit; veluti, si quispiam decipiat fideiussorem suum, atq; ille pro isto legitimū supplicium luat.* Vnde liquido constat, fideiussionem etiam in causa criminali capitis locum habere; attamen interpretes iuris, alij aliter de hac quæstione sentie videntur. Et quidē Hyppol. à Marsilijs in suo tract. de fideiussorib9 num. 210. distinguendum putat. Vtrum ¶ videlicet reus criminis pœna corporali, an verò pœna pecuniaria, a faciendus sit, vt posteriori casu fideiussio locum habeat; non item priori. Ratio est quia nemo possit se obligare ¶ ad pœnam corporalem cum non sit dominus suorum membrorum. l. liber homo. 13. in pr. ff. ad l. Aquil. Quia ratio nō mihi videtur vique adeo sufficiens, Si enim delinquēdo potest quis se obligare

l. 2.

lige



ligare ad pœnam corporalem; mirum est, cur nō etiam promittendo; siquidē  
 8 *†* contractus & delicta parificantur, in l. omnem. ff. de iudicijs & auth. vt omnes obed. iudic. §. hac considerantes. Præterea, si is qui suscipit in se custodiam carceris capite punitur, vt in l. fin. §. de custod. reor. & sic propter factum alienum, nullū est dubiū, quod multo magis ex cōuentione sua possit quis obligari ad pœnam corporalem. Nec desunt eius rei exempla, sed breuitatis studio vnum ex multis delibare placet, illud nimirū, quod *†* Valer: Max: lib. 4. cap. 7. de Damone & Pijchia Pijthagoricæ disciplinæ studiosis recēset, quorum alter pro altero in causa capitali vadem se dare nō dubitauit. Huius ferē simile refert etiam Petrus Roscius in sua decisione Lithuanica

vanica i. v. de quodam rustico Lithuano. Vefembecius verò in tit. ff. de custod. & exhib. reor. aliter distinguit, nimirum *†* inter personas in dignitate constitutas, & honestas, atq; amplissimas facultates habentes; & personas viles, quas nequaquā fideiussorib; in crimine capitali committendas esse putat, sed in vinculis detinendas. Quod, qua ratione verum esse possit, nō satis constat, nisi quod fortē pœna *†* acrior hominib; inferioribus infligatur, quā honestioribus, iuxta l. ult. c. que res vendi non poss. & ibi. gloss. quod tamen locum habet in criminibus, leuioribus, in quibus pœna capitis non irrogatur. Nam in his æquē pauper vt diues; vilis, vt in dignitate constitutus, punitur, propter generalia iura, quæ de publicis iudi-

iudicijs sunt scripta. Ego verò vtriusq; Interpretis sententiā hac distinctione optimē temperari posse existimo: vt scilicet, si commissi criminis pœna sit capitalis, nemo committatur fideiussoriz cautioni. propter allegata iura. Si verò alia pœna capitalis, puta relegatio aut deporatio, eo calu personā honestam, & in dignitate constitutam, fideiussoribus committi posse dixerim. Nam in hoc casu fideiussor ad pœnam capitalem obligatus, (capitalis *†* autē pœnæ appellatione non tantū mors, sed etiam exilium, ignis atq; aquæ interdictio continetur, iux. l. 2. ff. de public. iudic.) si reus fallat, poterit multari magna pecuniæ summa, iuxta arbitrium iudicis, nisi (vt fieri solet) certam ipse promiserit. per textum in l. si quis 4. in verbis: pœna pecuniaria plectitur.

ff. de custod. & exhib. reor. Et res ipse nihilominus pœna infamiae notatur, quia eo ipso videtur delictum confiteri: arg. l. in eos 13. ff. de custod. & exhib. reor. Id tamē ali- tui se habet in vilib; personis, quæ aut non faciliē fideiussorē inuenire possūt, nisi fortē similē sibi, qui tanta pœna pecuniaria mulctari nō possit: aut etiā, quia nota infamiae in huiusmodi personis parū attenditur, cum iuxta vulgatum dictum, Nudo nihil amplius detrahi possit; sic qui jam ante vilis & inhonestus habetur, amplius dehonestari nō potest. In *†* criminibus porro atrocioribus, ex quibus pœna capitis irrogatur, vt potē homicidio, adulterio, crimine lætæ maiestatis, & alijs, par vtriusq; cōditionis hominum est ratio, vt supra docui. Nec obstat, quod qui-

quidam VVagrzynek Ciu-  
is Grae: n̄cis cuiusdam  
Lochocki inculpatus & in  
vinculis deent9 ex decreto  
Sac: R: Mi: Anno 1591.  
lato, cautioni fideiussoriae  
commisus fuerit. Hoc ete-  
nim casu accusator istius  
criminis suam intentionē  
probare destiterat. Vnde si-  
cut aēore non probante re-  
us absoluitur ita accusatore  
cessante, reg simpliciter ab-  
solui debet. *per expressum textum*  
*in l. qui accusare. 4. C. de edendo.*  
Et nē scēlora manerent im-  
punita, rectē meo quidem  
iudicio, etiam hēc cautio in  
superabūdanti ab inculpa-  
to exacta fuit, vt scilicet ac-  
cusatore aliquo existente  
inculpatus denuo in iudi-  
cio se se sūtere teneatur.

## OBSERVATIO XVI,

Vers

Vtrum fideiussor non  
prius cōueniri debeat, quā  
excutiatur debitor  
principalis.

### SUMMARIA.

*Excusio debitoris quid di-* 1  
*catur.*

*Fideiussor habet beneficiū* 2  
*excusationis.*

*Excusationis beneficiū* 3  
*non competi fideiussori,*  
*quando debitor principalis*  
*absens est.*

*Tempus deducendi princi-* 4  
*palem datur fideiussori.*

*Fideiussor renunciāns be-* 5  
*neficio excusationis, & quan-*  
*do constat notoriē, debitore*  
*soluendo non esse, hoc bene-*  
*ficio amplius uti non debet.*

*Iuris Sax: de fideiussore* 6  
*conueniendo dispositio.*

*Praxis Curiae Regalis.* 7

*Leges Codicis potestātē re-* 8  
*linquunt creditor, ut omisso*  
*reo possit conuenire fid. ius-*  
*sorem.* *Lē.*

9 *Leges priores tolluntur per*  
*posteriores.*

10 *Fideiussor soluere promit-*  
*tens id quod à debitore debe-*  
*tur, non habet beneficiū*  
*excusationis.*

11 *Cautela in fideiussione ob-*  
*seruanda.*



Prima quaestio &  
frequenter in lu-  
dicijis versata occurrit:

Vtrum fideiussor nō prius  
conueniri debeat, quā ex-  
cutiatur debitor, principa-

1 *lis, id est, t̄ quā bona atq;*  
*res principalis debitoris, ad*  
*vngulā vsq;, vel (vt D D:*  
*iuris tradunt) ad saccum &*  
*peram, per Iudicem inqui-*  
*rantur & discutiantur? Et*  
*quāuis iure Ciuili genera-*

2 *liter loquendo, quilibet t̄ fi-*  
*deiussor intercedens pro a-*  
*lio, habeat beneficiū excus-*  
*ationis, prout id in auth. de fideiussor.*  
*col. 1. tit. 4. Nouel. Constit. 4. Cap. 1.*  
*bis*

his verbis cōtinetur. Si quis igitur  
crediderit, & fideiussorem,  
aut mandatorem, aut spon-  
sorem, acceperit: is non pri-  
mum aduersus mandatorem  
aut fideiussorem aut sponso-  
rem a. cedat; neq; negligens  
debitoris intercessoribus mo-  
lestus sit: sed veniat primū  
ad eum, qui aurum accepit,  
delictumq; contraxit: & si  
quidem inde receperit, ab a-  
lijs abstineat. quid enim ei  
in extraneis erit, à debitore  
completo? Si verò non va-  
luerit à debitore recipere,  
aut in partem, aut in totum:  
secundum quod ab eo non  
potuerit recipere, secundum  
hoc ad fideiussorē, aut spon-  
sorem, aut mandatorem ve-  
niat, & ab illo quod reliqu-  
um estumat. Hoc tamen  
fallit in multis casib9 velu-  
t quando t̄ principalis de- 3  
bitor est absens, à Ciuiare,  
seu iurisdictione iudicis, fide-  
iuf-



jussor verò est præsens, Nā tunc ( per expressa verba eiusdem auth. de fideiussor. ) fideiussori nō datur beneficiū excussionis sed potest conveniri prius quā debitor principalis, 4 ita tamen, & ut præsens lude-  
 dex det tempus intercessori volenti principalem deducere: quatenus ille prius sustineat conventionem; & sic ipse in ultimum subsidium servetur. Si verò tempus in hoc indultū excesserit, ( cō-  
 venit namq; etiam tempus definire judicantem ) tunc fideiussor aut mādator, aut spon-  
 sor exequatur litem, & debitum exigatur contra eum pro quo fideiussit. Et. d. & th. de fideiussorib. Cap. 1

5 Proinde & si ipse fideiussor in contractu renuncia-  
 vit huic beneficio; vel eui-  
 denter & notoriè constet,  
 quod principalis debitor  
 soluendo non sit; poterit  
 con-

conueniri nō excusso prin-  
 cipali debitore, nec eo con-  
 uento aut requisito, secun-  
 dum DD, quos præclare ad  
 hoc citat Hippolitus à  
 Marsilijs in tract. de fideiuss.  
 num. 7. qui etiam plures ab  
 hac Regula generali excep-  
 tiōes summa industria col-  
 legit. Hūc diligens lector in  
 practica istius materiæ non  
 inutiliter consulere poterit.  
 Sed & ius Saxonum hac in 6  
 re concordat cum iure Ci-  
 uili, ut videre est, in gloss. eiundē  
 iuris lib. 1. artic. 6. in verbis:  
*Sciendum, quod fideiussor  
 molestari non debet, quan-  
 diu principalis inuentus est.*  
 Et in gloss. lib. 1. art. 39. vers. qui solu-  
 uendo non est copiose tractatur.

Neq; & aliam Curia Rega- 7  
 lis praxin semper fuisse, ju-  
 dicio est decisū, inter Mag-  
 nificū Raphaelem à Leszno  
 Castellaniū Sremen: acto-  
 rem, & Albertum Cupri-  
 fa-

fabrum Ciuem Calisien:  
 citatum, Anno 1593. feria  
 tertia post festum S. Doro-  
 theæ, facta. Nec quicquam  
 8 & supradictis obstant leges,  
 Codicis, ut potè, l. non rectè, 4  
 & l. iure & similes, tit. de fideiussor  
 quæ expressè creditori po-  
 testatem relinquūt, ut omis-  
 so reo possit convenire fi-  
 deiussorem. Omnes enim  
 illæ leges, per dictā authent.  
 de fideiussor. corriguntur.

9 Neq; & nouum est, priores  
 leges tolli posterioribus,  
 per text. in l. 26. & seq. ff. de legibus.  
 Vel etiam de eo casu, quā-  
 do videlicet quis soluere id,  
 quod ab alio debetur, pro-  
 mittit, intelligi possunt.

10 Eo & enim calu is qui pro-  
 mittit soluere, quodammo-  
 do cōstituit se principalem  
 debitorem, & videtur inno-  
 uare priorem contractum;  
 & idèd beneficiū excussio-  
 nis instar aliorum fideiussor-  
 rum

rum non habet, sed conue-  
 nitur tanquam principalis  
 in solidum, teste gloss. in auth. de  
 fideiussorib. §. si quis igitur, in verbis,  
 fideiussorem. Diligenter & itaq; 11  
 in hoc contractu inspicien-  
 du. n. est, utrum fideiussor  
 accedat obligatiōi, maioris  
 videlicet securitatis causa, an  
 verò simul cum debitore se  
 obliget, & animo nouandi  
 promittat solutionem.

## OBSERVATIO XVII.

Obligatio fideiussoria  
 utrum transeat ad hæredes  
 defuncti?

### SUMMARIA.

Fideiussoris hæres ex fide- 1  
 iussione obligatur.

Fideiussor locū rei obtinet. 2  
 Limitatio dicti de obliga- 3  
 tione hæredis.

Obligatio fideiussoria,  
 est dandi, vel faciendi.  
 mixta. K

- 5 Obligatio facti qualis esse debeat, ut transeat ad heredes.
- 6 Interpretatio textus juris Saxonici de heredis fideiussori à obligatione.
- 7 Praxis Curia Regalis.
- E**d an obligatio huiusmodi fideiussoria, transeat etiam ad heredes defuncti, quæri commodè potest? Affirmatiuâ partem textus juris Civilis manifestâ reddunt: Inprimis ÷ verò textus expressus in § fideiussor. Instit. de fideiussor. sic habet. *Fideiussor non tantum ipse obligatur, sed etiam heredem relinquit obligatum, propterea quod ÷ fideiussor locum rei obtineat, ut in l. 4. § fin. ff. eodem de fideiuss. dicitur.* Sicut ergo principalis debitoris heredes, eo defuncto tenentur; ita etiâ fideiussoris heredes eo mortuo, obligati remanent. Quod item probat textus in l. fideiussoris 24. C. de fideiussor. his verbis. *Fideiussoris quidem heres exemplo rei principalis tenetur. Sed si idē utriusq. succedat, intercessionis obligatione finita, velut principalis tantum debitoris heres conueniri potest.* Id ÷ tamē non de quauis fideiussione sed tantum de illa, quæ fit ex contractu, intelligendum est. Nec ÷ interest siue sit obligatio dandi, siue faciendi, vel mixta, per clarum textum in l. veteris, 23. C. de contra. et committen. stipul. cuius is est tenor. *Veteris juris alterationes decedentes generaliter sancimus, omnem stipulationem siue in dando, siue in faciendo, siue mixta ex dando et faciendo inueniatur, et ad heredes, et contra heredes transmitti; siue specialis heredum mentio fiat si-*

- siue non. Et. Dummodo ÷ non tale sit factum, quod personæ promittētis cohareat, & quod per alium impleri nequaquam possit. Nam tunc fideiussoris heredes non teneri, communiter DD: in d. l. veteris, tradunt. Iuxta ÷ quam distinctionē textus juris Saxonici lib. 1. artic. 9. (qui contrariū innuere videtur his verbis: *Filius etiâ resignationem promittētis, nisi ipsemet stipulatus fuerit, aut fideiussores super hoc dederit, adimplere non tenetur.* Et textus Iuris Municipalis artic. 18.) accipiendus est. Proinde ÷ in Curia etiâ Regali inter Partacz quorundam Ovvieszkow plenipotentem, & Ioannem Badoski consulem Ciuitatis Warslauien. Anno 1591. fideiussionem extendi ad heredes, ex ea nimirum ratione, quod actor vigore fide-
- de iussoriae obligationis actionem in rem, non autem in personam dirigere maluerit, pronunciatum fuit.
- OBSERVATIO, XVIII.**
- De exceptionibus, & an peremptoria etiam in termino executionis opponi possit?
- SUMMARIA.**
- Exceptionum diuisio. 1
- Exceptiones merè dilatoria 2 quando habeant locum.
- Exceptiones dilatoria quādo opponi debeant. 3
- Exceptiones dilatoria seu declinatoria qua dicantur. 4
- Declinatoria quando opponi debeant. 5
- Peremptoria exceptiones qua dicantur. 6
- An peremptoria exceptio in executione opponi possit. 7
- Peremptoria exceptiones in termino appellationis re-



re opponuntur, quod in dilatorijs secus est.

- 9 *De* juris communis opinio, quod peremptoria etiam in executione obijci possint
- 10 Exceptio compensationis etiam in executione locus est.
- 11 Compensatio vim habet solutionis.
- 12 Exceptio qua non impugnatur sententiam, potest opponi in executione rei iudicata.
- 13 Accursius septem casus, quibz peremptoria exceptiones post sententiam obijci possunt, recenset.

**Q**uoniam verò de exceptionibus multa passim in jure sunt posita, & diversarum species à *De* juris comminiscuntur; ideo omnis alijs in principales tantum (quas etiam glossa iuris

Saxo

Saxonici lib. 3. artic. 22. tangit) inquirere huius operis ratio luadet. Exceptiones itaq; alia sunt dilatoriae, quae actionem in aliud tempus differunt, & sunt sub duplici differetia; ut, merè dilatoriae quae habent locum in solutione, ut potè si fecisti pactum de non petendo usq; ad certum tempus, si ante petis, habet debitor exceptionem, ut in l. 3. §. 1. ff. de except. Item in dote, quae in pecunia consistit, l. vn. §. exactio. Cod. de rei vxor. actione. Has itaque quavis in initio litis opponendas, & post litem contestatam, fundata videlicet jam intentione actoris, probandas esse textus in l. exceptionem, 19. Cod. de probat. testetur; attamen Fulgos. & Iason idem esse iudicium de dilatorijs, sicut de peremptorijs, in d. l. 1. Cod. de iuris et facti ignor. tradunt: Aut

4

dilatoriae quae & declinatoriae iudicij dicuntur, in gloss. d. l. 3. ff. de except. idq; fit multifariam, ut potè ratione, ludicis, Actoris, rei, Syndici, Procuratoris, Rescripti, loci, temporis, libelli, fori, causae, quarum usum in praxi quotidie videmus. Quae non solum proponi, sed etiam probari ante litem contestatam debent, Neq; enim possunt reddere iudicium nullum, postquam fundatum est, secundum Baldum in d. l. exceptionem num. 3. Aliae sunt peremptoriae, quae rem de qua agitur perimunt, de quibus in §. appellantur Instit. de except. agitur. Sed & istae quintupliciter distingui solent, ut sunt personae, obligationis, iudicij, pene, & accusationis, quas Petrus Rebuff. supremæ Curiae Parisiensis Aduocatus latè doctè col-7 legit. Sed an huiusmodi

di peremptoriae exceptiones etiam in termino executionis rei iudicatae opponi possint, non ita pridem in iudicio *De* Dm: Allessorum Curiae Regalis quaesitum fuit. Qua in re, quamvis nonnihil difficultatis subesse videatur, idq; propter tam claros in contrarium textus, ut potè in l. peremptoria 2. Cod. sentent. rescindi non posse, cuius is est tenor. Peremptorias exceptiones omissas in initio, antequam sententia feratur, opponi posse perpetuum edictum manifeste declarat. Quod si aliter actum fuerit, in integrum restitutio permittitur. Et in l. prescriptionem 8. Cod. de except. & prescription. in verbis: Prescriptionem peremptoriam, quam ante contestari sufficit omissam, priusquam sententia feratur, obijcere quandoque licet. Vnde haud obscure colligi potest quod

quod latâ sententiâ definiri. uâ, exceptio peremptoria non opponatur, nisi forte causa adhuc pendeat in ap-  
 8 pellatione. Nam † & in ter-  
 mino prosequendæ appella-  
 tiôis adhuc opponi potest,  
 per expressum textum in l. per hanc 4.  
 Cod. de temp. & reparat. appellat.  
 quod locus est in dilatorijs  
 exceptionibus, per textum in l.  
 ita demum 13. ibi: *Si, cum primû  
 litem contestareris, non est  
 tibi e nomine opposita præ-  
 scriptio militiæ: quod nec,  
 cum appellatio agitur, tibi  
 obijci potest.* Cod. de procurat.  
 9 Verum tamen † potior  
 pars DDm: juris in hanc  
 sententiam inclinare vi-  
 detur, ut scilicet huiusmodi  
 exceptio etiam in executio-  
 ne opponi possit: Nec ob-  
 stant supra allegati textus;  
 Si quidem hoc verum est in  
 his exceptionibus perem-  
 ptorijs, quæ sententiæ aduer-  
 san-

tantur & eam oppugnant;  
 Secus est in his, quæ eam  
 non oppugnant, neq; eam  
 iniquitatis aut iniustitiæ  
 arguunt, sed contra actionē  
 opponuntur, & executio-  
 nem respiciunt, qualis est de  
 solutiōe facta. Nam in hoc  
 casu, non dico malè esse ju-  
 dicatum, sed executionem  
 indebitè fieri, solutione jam  
 facta, allego; quod etiam in  
 executione locum habet.

per expressos ibidem textus juris.

Et primo quidem in l. ex di-  
 uerso. 17. §. fin. ff. solut. matrimonio.  
 in verbis. *Si in iudicio doli  
 iudex ignorantia juris lapsus  
 condemnauerit maritum  
 in solidum. Neratius, Sabinus,  
 doli exceptione cum  
 ut oportere aiunt, eaq; tu-  
 tum fore.* Et in l. Nessenius Appolli-  
 narius. 41. §. fin. in verbis: *In solidum  
 condemnatus donator actio-  
 ne iudicati, nisi in quantum  
 facere potest, non tenetur*  
 be-

*beneficio constitutionis.*  
 10 ff. de re iudic. Hinc † fit quod  
 etiam exceptio compensa-  
 tionis, quando debitum est  
 liquidum, post sententiam,  
 in executiōe opponi possit,  
 per expressum textum in l. ex causa ibi.

*Eum verò qui iudicati con-  
 uenitur, compensationem  
 pecunie sibi debita implora-  
 re posse nemini dubium est.*  
 Cod. de compensat. Ratio est,  
 quia compensatio non im-  
 pugnat sententiam, sed sal-  
 tem executionem impedit,  
 ne bis idem exigatur, quod  
 bona fides non admittit,  
 ut in l. bona fides ff. de reg. juris.

11 Compensatio † etenim ha-  
 bet vim solutionis, per textum in  
 l. si debitor. ff. qui pot. in pign. hab. ibi:  
*Nihil interest soluerit an  
 compensauerit.* Cum itaq;  
 12 ex his liquidò cōstet, quod  
 exceptio, quæ non impu-  
 gnat sententiâ possit oppo-  
 nictiam in executione eius;

re.

rectè in iudicio DDm: Af-  
 fessorum, in causa cuiusdā  
 Ogonek cum Raciborski,  
 Anno 1599 feria secunda  
 intra Octauas Sacratissimi  
 Corporis Christi, dilatio ad  
 producendum apocham  
 (quam vulgo vocant quitā-  
 tiam) solutionis factæ, in  
 termino executiōis conces-  
 sa fuit. Porro Accursius † 13  
 septem etiā alios casus po-  
 nit, quibus peremptoriæ  
 exceptiones post sententiâ  
 opponi possint, ut videre est in l.  
 1. Cod. de iuris & facti igno. in verbo.  
 vti.

## OBSERVATIO, XIX.

De dilationibus, & an  
 tam actori, quàm reo con-  
 cedi debeant?

### SUMMARIA.

*Dilatio est temporis, quo  
 aliquid fieri debuit proro-  
 gatio.*

Di-



- 2 *Dilationum diuisio.*
- 3 *Dilationes in causis Ciuilibus & criminalibus locum habent.*
- 4 *In criminalibus dilationes causa cognita dari debet.*
- 5 *In Ciuilibus, an tam actori quam reo concedi debeant?*
- 6 *Conclusio, quod etiam actori dari possint.*
- 7 *Expressa nocent, non expressa non nocent.*
- 8 *In Consistorio Principis dilationes dari non debent.*
- 9 *Dilationis tempus à Iudice quomodo moderari debeat.*
- 10 *Praxis Curia in assignando tempore dilationis probatoria dispositione juris Sax: sequitur.*
- 11 *Tempus à lege statutum, an per Iudicem minus vel prorogari possit.*
- 12 *In causis criminalibus, in quibus pena sanguinis non irrogatur, quomodo dilationes dari debeant.*

In

**I**n omnibus iudicijs actoris petitionem, sequi solet rei conuenti responsio, atq; ita fit litis contestatio, nisi aliqua exceptio, vel dilatio ꝑ ob quam tempus, quo iudicium fieri debuit, prorogatur, interueniat. Dilationes ꝑ tamen huiusmodi solent fieri, aut generales, omnium videlicet iudiciorum & omnium causarum (quas in Curia Limitationes vocamus) aut saltem plerorumq; ut potè fe-  
 riarum causa, quarum etsi variae apud veteres fuerint appellationes; iure tamen Iustiniano triplices tantum recensentur, ut videre est tot. tit. ff. & Cod. de ferijs. Aut particu-  
 lares, quae in singulis causis per se spectantur, & ad petitionem partis cõcedi solent per text. in l. 1. & 4. Cod. de dilat.

Quod ꝑ tamen in causa cri-

criminali tam actori quam reo permittantur, nullum est dubium siquidem in l. ult. ff. de ferijs & dilat. expressè hoc ipsum traditur his verbis. *In Capitalibus autem reo tres dilationes, accusatori dua dari possunt, Sed utrinq; causa cognita: Iudicium enim* (ut inquit Imper. Iustina. in l. nouerint 2. Cod. ut intra certum tempus crim. questio terminetur.) *debet esse diligencia, ut si nulla rationalis à reo vel accusatore dilatio postuletur, urgeant talium causarum notione non expectatis moris.* Hinc ꝑ itaq; manifestè colligi potest, quod non promiscuè sed certis & legitimis ex causis dilationes istae in criminalibus concedi debeant; ut potè, si accusator, vel reo probationum causa dilatio nem à Iudice sibi cõcedi petat, veluti ad proferenda testimonia, quae sunt in alia  
 4  
 5  
 6  
 7  
 8  
 9  
 10  
 11  
 12  
 13  
 14  
 15  
 16  
 17  
 18  
 19  
 20  
 21  
 22  
 23  
 24  
 25  
 26  
 27  
 28  
 29  
 30  
 31  
 32  
 33  
 34  
 35  
 36  
 37  
 38  
 39  
 40  
 41  
 42  
 43  
 44  
 45  
 46  
 47  
 48  
 49  
 50  
 51  
 52  
 53  
 54  
 55  
 56  
 57  
 58  
 59  
 60  
 61  
 62  
 63  
 64  
 65  
 66  
 67  
 68  
 69  
 70  
 71  
 72  
 73  
 74  
 75  
 76  
 77  
 78  
 79  
 80  
 81  
 82  
 83  
 84  
 85  
 86  
 87  
 88  
 89  
 90  
 91  
 92  
 93  
 94  
 95  
 96  
 97  
 98  
 99  
 100  
 101  
 102  
 103  
 104  
 105  
 106  
 107  
 108  
 109  
 110  
 111  
 112  
 113  
 114  
 115  
 116  
 117  
 118  
 119  
 120  
 121  
 122  
 123  
 124  
 125  
 126  
 127  
 128  
 129  
 130  
 131  
 132  
 133  
 134  
 135  
 136  
 137  
 138  
 139  
 140  
 141  
 142  
 143  
 144  
 145  
 146  
 147  
 148  
 149  
 150  
 151  
 152  
 153  
 154  
 155  
 156  
 157  
 158  
 159  
 160  
 161  
 162  
 163  
 164  
 165  
 166  
 167  
 168  
 169  
 170  
 171  
 172  
 173  
 174  
 175  
 176  
 177  
 178  
 179  
 180  
 181  
 182  
 183  
 184  
 185  
 186  
 187  
 188  
 189  
 190  
 191  
 192  
 193  
 194  
 195  
 196  
 197  
 198  
 199  
 200  
 201  
 202  
 203  
 204  
 205  
 206  
 207  
 208  
 209  
 210  
 211  
 212  
 213  
 214  
 215  
 216  
 217  
 218  
 219  
 220  
 221  
 222  
 223  
 224  
 225  
 226  
 227  
 228  
 229  
 230  
 231  
 232  
 233  
 234  
 235  
 236  
 237  
 238  
 239  
 240  
 241  
 242  
 243  
 244  
 245  
 246  
 247  
 248  
 249  
 250  
 251  
 252  
 253  
 254  
 255  
 256  
 257  
 258  
 259  
 260  
 261  
 262  
 263  
 264  
 265  
 266  
 267  
 268  
 269  
 270  
 271  
 272  
 273  
 274  
 275  
 276  
 277  
 278  
 279  
 280  
 281  
 282  
 283  
 284  
 285  
 286  
 287  
 288  
 289  
 290  
 291  
 292  
 293  
 294  
 295  
 296  
 297  
 298  
 299  
 300  
 301  
 302  
 303  
 304  
 305  
 306  
 307  
 308  
 309  
 310  
 311  
 312  
 313  
 314  
 315  
 316  
 317  
 318  
 319  
 320  
 321  
 322  
 323  
 324  
 325  
 326  
 327  
 328  
 329  
 330  
 331  
 332  
 333  
 334  
 335  
 336  
 337  
 338  
 339  
 340  
 341  
 342  
 343  
 344  
 345  
 346  
 347  
 348  
 349  
 350  
 351  
 352  
 353  
 354  
 355  
 356  
 357  
 358  
 359  
 360  
 361  
 362  
 363  
 364  
 365  
 366  
 367  
 368  
 369  
 370  
 371  
 372  
 373  
 374  
 375  
 376  
 377  
 378  
 379  
 380  
 381  
 382  
 383  
 384  
 385  
 386  
 387  
 388  
 389  
 390  
 391  
 392  
 393  
 394  
 395  
 396  
 397  
 398  
 399  
 400  
 401  
 402  
 403  
 404  
 405  
 406  
 407  
 408  
 409  
 410  
 411  
 412  
 413  
 414  
 415  
 416  
 417  
 418  
 419  
 420  
 421  
 422  
 423  
 424  
 425  
 426  
 427  
 428  
 429  
 430  
 431  
 432  
 433  
 434  
 435  
 436  
 437  
 438  
 439  
 440  
 441  
 442  
 443  
 444  
 445  
 446  
 447  
 448  
 449  
 450  
 451  
 452  
 453  
 454  
 455  
 456  
 457  
 458  
 459  
 460  
 461  
 462  
 463  
 464  
 465  
 466  
 467  
 468  
 469  
 470  
 471  
 472  
 473  
 474  
 475  
 476  
 477  
 478  
 479  
 480  
 481  
 482  
 483  
 484  
 485  
 486  
 487  
 488  
 489  
 490  
 491  
 492  
 493  
 494  
 495  
 496  
 497  
 498  
 499  
 500  
 501  
 502  
 503  
 504  
 505  
 506  
 507  
 508  
 509  
 510  
 511  
 512  
 513  
 514  
 515  
 516  
 517  
 518  
 519  
 520  
 521  
 522  
 523  
 524  
 525  
 526  
 527  
 528  
 529  
 530  
 531  
 532  
 533  
 534  
 535  
 536  
 537  
 538  
 539  
 540  
 541  
 542  
 543  
 544  
 545  
 546  
 547  
 548  
 549  
 550  
 551  
 552  
 553  
 554  
 555  
 556  
 557  
 558  
 559  
 560  
 561  
 562  
 563  
 564  
 565  
 566  
 567  
 568  
 569  
 570  
 571  
 572  
 573  
 574  
 575  
 576  
 577  
 578  
 579  
 580  
 581  
 582  
 583  
 584  
 585  
 586  
 587  
 588  
 589  
 590  
 591  
 592  
 593  
 594  
 595  
 596  
 597  
 598  
 599  
 600  
 601  
 602  
 603  
 604  
 605  
 606  
 607  
 608  
 609  
 610  
 611  
 612  
 613  
 614  
 615  
 616  
 617  
 618  
 619  
 620  
 621  
 622  
 623  
 624  
 625  
 626  
 627  
 628  
 629  
 630  
 631  
 632  
 633  
 634  
 635  
 636  
 637  
 638  
 639  
 640  
 641  
 642  
 643  
 644  
 645  
 646  
 647  
 648  
 649  
 650  
 651  
 652  
 653  
 654  
 655  
 656  
 657  
 658  
 659  
 660  
 661  
 662  
 663  
 664  
 665  
 666  
 667  
 668  
 669  
 670  
 671  
 672  
 673  
 674  
 675  
 676  
 677  
 678  
 679  
 680  
 681  
 682  
 683  
 684  
 685  
 686  
 687  
 688  
 689  
 690  
 691  
 692  
 693  
 694  
 695  
 696  
 697  
 698  
 699  
 700  
 701  
 702  
 703  
 704  
 705  
 706  
 707  
 708  
 709  
 710  
 711  
 712  
 713  
 714  
 715  
 716  
 717  
 718  
 719  
 720  
 721  
 722  
 723  
 724  
 725  
 726  
 727  
 728  
 729  
 730  
 731  
 732  
 733  
 734  
 735  
 736  
 737  
 738  
 739  
 740  
 741  
 742  
 743  
 744  
 745  
 746  
 747  
 748  
 749  
 750  
 751  
 752  
 753  
 754  
 755  
 756  
 757  
 758  
 759  
 760  
 761  
 762  
 763  
 764  
 765  
 766  
 767  
 768  
 769  
 770  
 771  
 772  
 773  
 774  
 775  
 776  
 777  
 778  
 779  
 780  
 781  
 782  
 783  
 784  
 785  
 786  
 787  
 788  
 789  
 790  
 791  
 792  
 793  
 794  
 795  
 796  
 797  
 798  
 799  
 800  
 801  
 802  
 803  
 804  
 805  
 806  
 807  
 808  
 809  
 810  
 811  
 812  
 813  
 814  
 815  
 816  
 817  
 818  
 819  
 820  
 821  
 822  
 823  
 824  
 825  
 826  
 827  
 828  
 829  
 830  
 831  
 832  
 833  
 834  
 835  
 836  
 837  
 838  
 839  
 840  
 841  
 842  
 843  
 844  
 845  
 846  
 847  
 848  
 849  
 850  
 851  
 852  
 853  
 854  
 855  
 856  
 857  
 858  
 859  
 860  
 861  
 862  
 863  
 864  
 865  
 866  
 867  
 868  
 869  
 870  
 871  
 872  
 873  
 874  
 875  
 876  
 877  
 878  
 879  
 880  
 881  
 882  
 883  
 884  
 885  
 886  
 887  
 888  
 889  
 890  
 891  
 892  
 893  
 894  
 895  
 896  
 897  
 898  
 899  
 900  
 901  
 902  
 903  
 904  
 905  
 906  
 907  
 908  
 909  
 910  
 911  
 912  
 913  
 914  
 915  
 916  
 917  
 918  
 919  
 920  
 921  
 922  
 923  
 924  
 925  
 926  
 927  
 928  
 929  
 930  
 931  
 932  
 933  
 934  
 935  
 936  
 937  
 938  
 939  
 940  
 941  
 942  
 943  
 944  
 945  
 946  
 947  
 948  
 949  
 950  
 951  
 952  
 953  
 954  
 955  
 956  
 957  
 958  
 959  
 960  
 961  
 962  
 963  
 964  
 965  
 966  
 967  
 968  
 969  
 970  
 971  
 972  
 973  
 974  
 975  
 976  
 977  
 978  
 979  
 980  
 981  
 982  
 983  
 984  
 985  
 986  
 987  
 988  
 989  
 990  
 991  
 992  
 993  
 994  
 995  
 996  
 997  
 998  
 999  
 1000

causae cognitione. Nam & secundò eam dari causâ videlicet cognitâ, text. in l. oratione 7. ibi: *Sed utilitatis litigantium gratia, causâ cognitâ, iterum dilatio, tam ex eadem, quàm ex alia provincia, secundum modicamen locorum impertiri solet* ff. de ferys & dilat. testatur.

Quod an ad actorem etiâ produci possit, ambiguum est, siquidem textus supra allegati indefinitè loquuntur; & regula juris est, Quod actor semper debeat esse instructus, per text. in l. 2. Cod. de dilat. Iuxta quod in Curia quoq; Regni, in causa Petri Luthomirski, cont. Thomâ Rogulski Anno 1591, feria secunda post dominicâ Exaudi iudicatû fuisse liquet. Verumtamen ¶ quia dilatiões plerumq; dantur probationum causa ¶ in l. 1. in pr. ff. de iudicijs, & in l. argentarii ff. eod. habetur. probatio autē lem-

per actori incumbit, per expressum textum in l. qui accusare Cod. de edendo. tunc quod speciali lege cautum sit, ut eo tantum casu dilatio actori nō comperat, quando ex Rescripto Principis reum traxerit ad Iudicem extraordinarium, per text. d. l. 2. Cod. de dilationibus. Vnde consequens est, ut in alijs casibus non expressis comperat, siquidem juxta vulgatam Regulam expressa ¶ nocent, non expressa nō ¶ nocent, per text. in l. nonnulli ff. de Conditio. &c. Sed & æquitas ipsa, quæ ex varijs causarū circumstantijs oriri potest, etiam actori non debere denegari huiuscemodi dilationem suadet, ut notat speculator tit. de dilat. num. 26. In ¶ consistorio verò Principis non solum actori sed etiam reo, dilationes dari non debent. per text. in l. cum à nobis Cod. de dilat. Neq; enim ¶ in l. 2. Cod. de re-

lat.

lat. habetur.) *ad cognitionem Principis mittitur aliquid, quod plena instructione in-* ¶ *augeat.* Dilatio autē probandi causâ concessa, ita moderari debet, ut semper distantiae locorum ex quibus testimonia proferenda sunt in consideratione habeantur per expressum textum in l. 2. Cod. de dilat. in verbis. *Quod hac ratioe arbitramur esse moderanda, ut, si ex ea provincia, ubi lis agitur, vel persona, vel instrumenta poscantur; non amplius quàm tres menses indulgeantur. Si verò ex continentibus provincijs, sex menses custodiri, iustitia est. In transmarina autē dilatione novem menses computari oportebit.* Porro ¶ praxis Curiae dispositionem iuris Saxonici hac in re sequi maluit, quo jure, ad producenda quavis testimonia spacium tantum sex septi-

manarum assignari solet, per clarū text. eiusd. iuri lib. 1. art. 62. in verbis: *Testes nominati per sex septimanarum tempora, vel in continenti, si venerit producatur.* Quamvis ¶ etiam hoc jure, consideratâ magnâ distantia locorum tempus à lege statutum prorogari, posse, haud absurdè dixerim. Nam & ex glossâ eiusdem juris lib. 1. artic. 62. haud difficulter id colligi potest. Et comuniter DD. in l. 2. ff. de re de iudic. concludunt, quod Iudex tempus à lege statutum possit abbreviare vel prorogare. Multa siquidem in legibus constituuntur, non ut urgente aliqua necessitate, aliter se habere non possint; sed ut certum sit aliquod jus à quo temerè & sine iusta causa recedere non liceat. Sicut & appellanti à lege annus ad prosequendâ appellatiōem præ-

ma- L 2. sti-



stituitur; illud nihilominus  
tempus ex iusta causa po-  
terit diminui vel augeri;

ut patet. ex Capit. oblato vers. Licet  
ext. de appellat. Quod etiā in  
Camera Imperiali receptū  
esse notat Andræ Geil. lib. 1.  
pract. obseruat. obser. 91. num. 13.

Et Chilian konig in sua  
pract. cap. 40. num. 2. & 3.

- 12 Deniq; ꝑ quod à DD:  
juris anxie admodū quæri  
solet. Verum videlicet in  
causis criminalibus, in qui-  
bus pæna sanguinis non ir-  
rogatur, dilationes ita dari  
debeant, sicut in Civilibus;  
an verò sicut in capitalibus?  
arbitrio & cognitioni judi-  
cis relinquendum putarem.  
Quamuis alij existiment de  
jure tales dari ut in Civilibus.  
De cōsuetudine verò,  
ut in Capitalibus, ut notat  
Lanfrac. in sua praxi Cap. 2.  
num. 3.

OB

OBSERVATIO,  
XX.


De probationibus, &  
an duo testes ad probandū  
sufficiant.

## SUMMARIA.

- Probationes, facti sunt. 1.  
Quæ probari non possunt,  
pro nich gestis habentur. 2.  
Divisio probationum. 3.  
Plena probatio qua dicatur, 4.  
& quomodo fiat?  
Semiplena probatio quid sit? 5.  
An duo testes ad proban- 6.  
dum sufficiant?  
In ore duorum vel trium 7.  
consistit omne verbum.  
Iure Civili duo testes ple-  
nè probant.  
Numerus testium supplere 9.  
potest quod deficit in testib.  
In causis criminalibus duo 10.  
testes sufficiunt.  
Ius Sax: in criminalibus 11.  
septem testes requirit.

Pra-

- 12 Praxis Curie dispositionē  
juris Sax: sequitur.

1.  Probationes ꝑ  
quia facti sunt, et  
si non videantur  
ad jus spectare, in eo tamen  
modus & forma probatio-  
num constituta sunt, qua-  
rum in foro & iudicijs ma-  
ximū & frequentissimū est  
2. vltus, adeò, ut ꝑ in ijs tota  
vis causæ consistat, & quæ  
probari ostendiq; nequeāt,  
pro non gestis habeantur,  
per textum in l. in lege fundi 77. ff. de  
cont. empt. Sunt ꝑ autem pro-  
bationes (omissis philoso-  
phorum distinctionibus)  
secundū Interpp. juris sen-  
tentiam: Aut plenæ, quæ ꝑ  
plenam, hoc est, tantam fi-  
dem iudici faciunt, quanta  
ad finiendam controuersia  
sufficiens esse videtur; quod  
fieri solet vel per testes, vel  
per instrumenta publica,

ut patet ex l. in exercendis 15. Cod. de  
fide instrum. Nam hæc duo in  
dubiæ probatiōis vim ob-  
tinent, per textū in l. emancipatione  
11. Cod. de fide instrument. Aut ꝑ se- 5  
miplenæ, quæ non tantam  
fidem faciunt, sed opinionē  
quandam inducunt, quod  
fit, quando vnico teste ido-  
neo & habili, fama non in-  
constanti, literis priuatis,  
& confessione, aliquid pro-  
batur, prout DD: & gloss. in l.  
admonendi Cod. de iureiur. tradunt.  
His præmissis, nō inelegans  
occurrit quæstio. An ꝑ duo 6  
testes ad probandum suffi-  
ciunt, vel plures requiran-  
tur? Et quod iure Canoni-  
co duo testes ad probandū  
sufficiant manifestè liquet  
ex cap. in omni negotio, de testibus.  
Cum & sacra scriptura do-  
ceat. In ꝑ ore duorum vel 7  
trium consistere omne ver-  
bum. Deut. Cap. 19. Iure autē  
Civili quamuis ad plenè  
pro-

probandū pluralitatem testi-  
um requiri, tam ex his  
quæ in l. 1. §. 2. in verbis: *Quam-  
quam quibusdā legibus am-  
plissimus numerus testium  
definitus sit: tamen ex Con-  
stitutionibus principum hac  
licentia ad sufficientem nu-  
merum testium coarctatur;  
ut iudices moderentur, &  
cum solum numerum testium,  
quem necessarium esse puta-  
uerint, evocari patiātur: ne  
effrenata potestate ad vexā-  
dos homines, superflua mul-  
titudine testium protrahatur.*  
ff. de testibus dicuntur, quā etiam  
ex illis, quæ passim in  
jure de septem vel quinque  
testibus tradi solent, colligi  
possit: attamen <sup>7</sup> verius est,  
etiā hoc iure duos testes in-  
ducere plenā probationem.  
per textum in l. vbi. 12. his verbis:  
*ubi numerus testium non  
adycetur, etiā duo sufficient.*  
pluralis enim elocutio, duo-

rum numero contenta est.  
ff. de testibus. Nec obstant de  
pluralitate testium supra  
allegata, siquidē regulariter  
sufficiūt duo testes ad pro-  
bandum; nisi certus aliquis  
numerus super actu aliquo  
specialiter requiratur, ut in  
testamentis codicillis; do-  
nationibus causa mortis &c.  
Prour nec illud multū facit  
quod Iudex necessariū nu-  
merum testium admittere  
debeat d. l. 1. Licet enim hoc  
aliquando cōtingat, ut plu-  
res testes inducantur; attā-  
mē si in testimonio perfe-  
rendo duo tantum concor-  
des sint, probatio plena &  
perfecta dicenda est. Nu-  
merus <sup>9</sup> enim testium sup-  
plere solet, quod deficit in  
duobus testibus, ut gloss.

in l. 3. §. eiusdem quoque in verbo  
numerus ff. de testibus tradit.

Proinde <sup>10</sup> DD: juris  
communiter etiam in cau-

FAM

lis

sis criminalibus hanc pro-  
bationem plenā & perfe-  
ctā esse tradunt, Bart.  
in l. 1. §. non autem in fin. ff. de honorū  
poss. secund. tab. & alij. Iure autē  
<sup>11</sup> <sup>†</sup> Saxonum, etiam si in Ci-  
vilibus causis ex recepta cō-  
suetudine idem dicendū sit;  
attamen in causis crimina-  
libus, & proprietatum seu  
bonorum immobiliū, sep-  
tem testes necessariō requi-  
ri, textus expressi lib. 1. artic. 8.  
his verbis: *Ubi cūq; proprietas  
donatur seu impignoratur,  
aut testimonium derogatio-  
nem juris vita aut sanitatis  
cuiuscūq; concernens ferri  
contingat, hoc Iudex met-  
septimus, qui coram eo sen-  
tentias iure adiuvent, &  
cōprobabit.* Et lib. eod. artic. 6. ibi:

*Qui in facto comprehensus  
fuerit criminali; statim sic  
debet iudicio presentari &  
septem virorum testimonio  
actor eum vincere debet.* &c.

testatur. Quod ius in practica  
terrarum Saxoniae non ob-  
servari, sed duorum testiū  
depositiones in omnibus  
causis tam Civilibus, quā  
criminalibus sufficere, Chi-  
lian konig in pract. Cap. 79. num.  
1. in fine, & Cap. 80. in fine tradit.

Verum <sup>12</sup> <sup>†</sup> apud nos praxis  
Curiae in causis criminali-  
bus, ut potē gravissimi prae-  
iudicii, in quibus de sangui-  
ne humano agitur, plenum  
numerus testium, iuxta  
manifestam dispositionem  
juris Sax: requirere solet,  
quamvis in Civilibus (ex-  
ceptis itidē proprietatibus)  
iuri Civili & Canonico sub-  
scribat, cuius rei exempla  
quotidiē occurrunt.

## OBSERVATIO, XXI.

De probationibus, in  
causa criminali.

SVM-

11-



## SUMMARIA.

1. Probationes in causa criminali debent esse plena & sufficientes.
2. Plena probatio qua dicatur?
3. Testes fidedigni plenam fidem Iudici faciunt.
4. Confessio rei ultroanea item.
5. Evidentia facti nullis indiget probationibus.
6. Prescriptiones valide ad condemnandum reum non sufficiunt.
7. Satius est facinus nocentis relinqui impunitum, quam innocentem damnare.
8. In dubijs mollienda sunt potius pena, quam exasperanda.
9. Casus, quibus presumptiones admittuntur in criminalibus.
10. Iure Sax. quando evidentes de sunt probationes, accusator propior ad evadendum.

Quod

**Q**uod autem <sup>1</sup> probatiões in causa criminali debeant esse plenæ & sufficientes probatur per expressum text. in l. fin. C. de probation. his verbis:

Sciatis cuncti accusatores, eam se rem deferre in publicam notionem debere, quamunita sit idoneis testibus, vel instructa apertissimis documentis, vel inducijs ad probationem indubitatis & luce clarioribus expedita.

Quā legē canonilata verbotenus legimus, in esp. sciatis cuncti 2. qu. 8. Et concordant l. singuli. Cod. de accusat. & l. cum reu Cod. de penit. & plures alij textus. Quod in Curia Regni diligentissimè attendi solet; prout inter Gertrudā wahl, & Magistratum Gedanen: Anno 91. observatum id fuit, Dicitur <sup>2</sup> autem plena & sufficiens probatio, quādo Iudex ex his, quæ sibi <sup>3</sup> osten-

ostensa sunt, adductus est ad fidem & credulitatē eius quod propositū est, ut sup. obser. precedenti dictum fuit. Qualiter autē Iudex ad istam fidem adducatur, certa regula dari non potest, ut ex rescripto D. Hadriani ad Valerium Verum manifestè liquet, cuius verba in l. testium 2. §. 2. de testibus sic se habent. Quæ argumenta ad quem modum probanda cuiq; rei sufficiāt, nullo certo modo satis definiiri potest, sicut non semper, ita sæpè sine publicis monumentis cuiusq; rei veritas deprehenditur, alias numerus testium, aliàs dignitas & auctoritas, aliàs veluti consentiens fama confirmat rei, de qua quaritur fidem Hoc ergo (inquit ibidem Imper.) solum tibi rescribere possum summam; non utiq; ad unā probationis speciem cognitionem statim alligari debere; sed ex sententia animi

tui te astimare oportere, quid aut credas, aut parum probatum tibi opinaris: plerumq; tamē hoc fit, vel 3 per testes fide dignos & irreprobabiles, ex visu & certa notitia testimoniū perhibentes, ad minus duos, prout sup. obs. precedenti traditum est.

Vel <sup>4</sup> per confessionem Rei ultroaneam, & extra omnem metum carceris, aut tormentorū in iudicio liberè factam, per text. in l. si confessus 5. ff. de custod. & exhibit. reor.

Si tamen illa confessio nō sit erronea & falsa, hoc est ex errore & falsa opinione criminis patrati, nulliusve indicijs præcedentibus facta Nam hoc casu Confessiões reorum pro exploratis facinoribus haberi non oportet: si videlicet nulla probatio religionem cognoscentis instruat. l. 1. §. Diu Severus 17. & §. si quis ultro. 27. ff. de questio.

M

Vel

- 5 Vel  $\dagger$  deniq; per euiden-  
tiam facti, quādo videlicet  
factum non solum Iudici,  
sed vnicuiq; ex populo no-  
torium est, per express. text. in  
Cap. euidencia. 9. extra de accusator. lib.  
2. tit. 1. vbi dicitur. *quod euidencia  
patrati sceleris non indigeat  
clamore accusatoris.* Præ-  
6 sumptiones  $\dagger$  verò etiā va-  
lidæ, vt sunt, fama, opinio,  
fuga, idq; genus alia, nun-  
quam plenam probatiōem  
faciūt in materia crimina-  
li ad cōdemnandū reum, ex  
ea potissimū ratiōe, quod  
(teste gloss. in d. l. fin. C. de testibus.)  
diligentius examinatio fie-  
ri debeat, vbi de hominis  
salute tractatur. Et quod  
sanctius sit, eo casu, dūm  
videlicet dubiæ & incertæ  
7 sunt probationes, facinus  $\dagger$   
nocentis relinqui impunitū  
quā innocentē damnare:  
per express. text. in l. absentem 5. in pr.  
8 ff. de pœnis In dubio  $\dagger$  etenim

mol-

molliendæ sunt potius pæ-  
næ quā exasperandæ l. penul.  
ff. de pœnis. Nonnunquā  $\dagger$  ta-  
men propter difficultatem  
probatōis, vtpote si male-  
ficio obsecra nocte, vel in  
tumultu aliquo perpetre-  
tur, probatiōes leuiores per  
coniecturas, & verisimiles  
præsumptiones admittun-  
tur. Lex enim cōtenta est.  
ea probatiōe, quæ fieri po-  
test, si quæstio sui natura  
difficultatem probationis  
habet, secundum gloss. in l. si cum ex-  
ceptiōe 9. in hac actione in verbo igno-  
rantium ff. de eo quod met causa 9. c.

Quapropter  $\dagger$  secundum 10  
Ius etiam Sax: quando fa-  
ctum euidenibus argumē-  
tis non probatur, accusatus  
propior est tūc ad euadēdū  
per Iuramentū corporale,  
vt videre est in text. lib. 2. artic. 15. in  
verbo: *Inculatus de quacunq;  
re, quæ apud eum nō apparu-  
erit, suo se poterit excusare.*

sa-

sacramento, itq; non ni-  
si cum sex testibus  
per express. text. lib. 2. artic. 8. ibi:  
Si verò extra iudicium fa-  
cta fuerit, testimonio septem  
verorum comprobabitur  
et gloss. eiusdem iuris lib. 2. artic. 64.  
clare idipsum. indicat. Quod etiā  
in Curia Regali obseruari  
solet. Et ita inter Bachorski  
& Woloß falsi accusatum  
Anno 91. iudicatum fuit.

OBSERVATIO  
XXII.

An ad quæstiones seu  
torturas, nō præcedentib9  
plenis & manifestis indicijs,

Iudex possit aliquem  
condemnare?

## SUMMARIA.

- 1 Ad quæstiones nemo con-  
demnari debet, nisi præcedat  
plena indicia.
- 2 Indicia quæ plena & ma-  
nifesta sint, iudicis pruden-  
tia committuntur.

Indicia plena dicuntur, 3  
quæ duobus testibus, quini-  
mò & uno probantur.

Ad quæstiones Iudex pro- 4  
cedere non debet, etiam si  
reus se ad eas trahat, si defi-  
ciant indicia plena.

Pena Iudicis iniquæ aliquæ 5  
quæstionibus subycientis,  
qualis sit?

Quæstionibus non semper 6  
adhibenda est fides.

In quæstionibus crimen 7  
confessus non statim ad  
mortem condemnari debet.

Ad quæstiones quando 8  
rediri possit?

**I**tem  $\dagger$  etiam cōse- 1  
quens est, quod ad  
quæstionem seu  
torturam nemo condem-  
nari debeat, nisi præcedant  
plena & manifesta indicia,  
per express. text. in l. milites 8. in verbo  
Oportet autē Iudices nec  
his criminibus, quæ publico-

In-

Ma

rum



rum iudiciorum sunt, ad investigationem veritatis à tormentis initium sumere: sed argumentis primum verisimilibus probabilibusq; uti. Et si his veluti certis indicij ducti, inuestiganda veritatis causa ad tormenta putaverint esse veniendū; tunc id demum facere debebant, si personarū conditio patitur. Cod. de questionibus. Necesse est enim (teste vlp. in l. 1. §. 1. ff. de questio.) ut indicij & alijs argumentis penè convictus sit reus. Alioquin in ea causa, in qua nullis reus argumentis urgebatur, tormenta non facile adhibenda esse. testatur IC. Paulus in l. vnius 18. §. 2. ff. eodem. Prout etiā in Curia Regali inter Samuelem Szydłowski Ciuem Opato- uien: & Stanislaum Zalas- sek reū Anno 69. feria sexta ante festū S. Agnetæ decisū 2 fuit. Cuiusmodi t̄ autem indicia debeant esse, quia id quoq; vnā certā regulā explicari nequit, idcirco totū hoc arbitrio, & prudentiæ ludicis relinquitur, cuius est iudicare de suspiciōibus & coniecturis, vtrum videlicet illæ dignæ & sufficientes sint, vel non, propter quæ inculpatus tortura seu quæstioni subijci debeat: per textum in l. 1. testium, sup. 3 obs. precedenti allegatum. Quod t̄ autem illa indicia plena & idonea ad torturam censi debeant, quæ duorum testimonio fuerint cōprobata, testatur gloss. in l. fin. in verbis, vel indicij; Cod. fam. erise. quinimodò secundum Bart. in l. obseruare. colum. 1. num. 5. Cod. quorum appellat. non recip. vnus etiā testis probata fidei, omniq; (vt vulgo dicūt) exceptione maior, de veritate criminis admissi deponens, facit indicium sufficiens ad torturā, dum modò aliæ circumstantiæ non ob-

sistant, de quo etiam nū. clarus lib. 5. senent. §. vlt. quæstio 22. Et Iodocus Damhoud. in praxi rerum criminalium Cap. 36. & sequen. qui in tractatu istius materiæ, etiam tormentorum genera admodū accuratè recenset, consulendū est. Porro t̄ nullis probabilibus indicij precedentibus Iudex ad quæstionem procedere non debet, etiā si res vltro se ad eā trahat. Torturedi enim potestatem habere, est species meri imperij. per l. defensores Cod. de defensor. Ciuit. quod conteri non potest priuato consensu, per l. primatorum Cod. de iureiur. Et ita DD: passim sentiunt, quatenus gloss. in l. interdum §. 1. in verbo, damnato. ff. de furtis 5 contrariū statuatur Quod t̄ si Iudex temerè, & sine vlla euidenti suspiciōe ad quæstionem Rei procedat, puniatur & quidē (vt nonnulli putant.) capitali poena. per l. decuriones. 16. d. tit. Cod. de questionibus. Sed quia ibi de speciali casu, nempe de decurionibus nō torquendis agitur, idcirco non videt, quomodo in alijs casibus, alijsue personis hæc pænā extendi possit; vnde potius putarem extraordinariam pænā pro qualitate commissi, ludici infligendā esse. Ius verò Saxonum accusatorem iudicemue, qui iniuste torqueri aliquem curauit, pænā pecuniariā mulctat, per text. iuris. Municip. fol. 129. Quod tamen non aliter intelligi debet, quā, si per imperitiā, vel culpam id factum sit. Nam si dolus interueniat procul dubio legitimis pænis afficiendus erit. Quatenus t̄ vero finis torturæ is esse debeat vt veritas criminis perpetrati per eam indagari possit; attamen nō omnino nequē semper

quaestionibus fidem esse adhibendam, patet ex textu. l. 1. §. 23. ff. de quest. *Fragilis enim* (inquit ibidem Iurecon. Ulpianus.) *res est, & periculosa, & qua veritatem fallat.* Nam pleriq; patientia sine duritia tormentorum ita tormenta contemnunt, ut exprime eis veritas nullo modo possit: alij tanta sunt impatientia, ut quodvis mentiri quam pati tormenta velint: & ita fit, ut etiam vario modo fateantur; ut non tantum se, verum etiam alios criminantur.

7 Proinde non aliter quis ad mortem cōdemnari debet, nisi confessionem delicti in tormentis agnoscens, etiam illud extra locum carceris & tormentorū liberē confiteatur, per expressum text. juris Sax. lib. 2. artic. 13. ibi: *Sententiandum non est qualiter quis debeat puniri, antequā ap-*

*pareat per sententiā victus ad condemnandum.* Pro victo autem is habetur, qui coram iudicio factū recognoscit, per l. si cōfessus ff. de custod. reor. Quod si a reo retractetur huiusmodi cōfessio; hoc casu DD: volunt denudō posse rediri ad tormenta, cum prior confessio etiam in tormentis facta, sit loco semiplenae probationis, & faciat indicium sufficiens vi notat Chilian. Konig in pract. Cap. 2. de inquisitione. num. 22.

## OBSERVATIO. XXIII.

Vtrum actore nihil probante, possit nihilominus reo deferri iusiurandum.

### SUMMARIA

*Iuramentum extraordinaria est probationis subsidium.*

*Iuramenta temere deferri non debent.*

3 *Iurisiurandi religio Deum ultorem habet.*

4 *Actore non probante reus absolutus debet.*

5 *Iure Sax: actor nihil probans reo potest deferre iuramentum.*

6 *Iuramentū imponitur ob inopiam probatio num.*

7 *Distinctio inter inopiam & defectum probationum.*

8 *Iuramenta quando à iudicibus reis imponantur.*

**S**ed quoniam ex probationū legitimarū inopia, devenitur ad iuramentum, quod est extraordinariae probationis subsidium, per gloss. primam Sp. Sax. lib. 1. artic. 22. vers. de apparentibus. idcirco non incongruē hic quaeri potest. Vtrum actore nihil probante, possit nihilominus reo deferri iusiurandum; an verò reus simpliciter

absolui debeat? Et certè Christiani est iudicis, ne temerè deferat litigantibus iuramenta, propter honorem nominis diuini, quod iuxta praeceptum decalogi, in vanum sumi non debet, Exodi Cap. 20. *Iurisiurandi enim contempta religio, Deum ultorem habet.*

l. 2. C. de reb. credit. & iur.

Sed causā cognitā, ac neq; deficientibus omnib; probationibus. Nam tunc simpliciter actore nihil probante, absolui debet reus, per clarum textum in Cap. fin. ibi:

*Sanè, si actor omnino in probatione defecerit, reus debet, (etsi nihil praestiterit) obtinere, ext. de iureiur.* Cui concordat ad verbum ferè textus, in l. qui accusare. Cod. de Edendo in verbis: *Actore enim non probante, qui convenitur, etsi nihil ipse praestet, obtinebit: prout in Curia*

Re-



Regali, inter Annam Zi-  
lowna Aſtriceſem, & Ciues  
Sandomirienſes citatos Año  
1591. pronunciatum fuit:  
5 quamvis ꝑ jure Saxonum,  
Actor nihil ipſe probās, reo  
ſuper cauſæ veritate videat-  
tur poſſe deferre juramentū  
per textum lib. 1. artic. 6. in verbis:  
*Si vero negaverit ignorā-  
tiam ſuam, jurejurādo con-  
firmabit.* Et art. 7. lib. eodē in verbis:  
*Si verò poſtea negare vo-  
luerit, ſuo ſe ab hoc liberabit  
juramento.* Nam hoc de eo  
caſu intelligendū eſt, quan-  
do actor tales quales proba-  
6 tiones adfert. Cum ꝑ enim  
propter inopiam probatio-  
num juramento res decidi  
ſoleat, ut in l. in bona 3. C. de reb.  
credit & jurejur. Impp. Dioclet. &  
Max. tradunt his verbis: *In bona  
fidei contractibus, nec non  
etiam in ceteris cauſis, ino-  
pia probationum per Iudi-  
cem jurejurando cauſa cog-  
nita*

*nitares decidi oportet.* Et in  
l. vii. §. Licentia 10. ibi: *vel per  
juramentum illius ſi alia  
probationes defererent.* cod  
de iure delib. Notandum ꝑ et-  
7 go hic eſt, quod aliud ſit  
inopia, aliud defectus pro-  
bationum. Defectus eſt ſi  
nullæ omninò ſuppetant  
probationes, ac eo caſu Iu-  
dex ſimpliciter abſolvere  
reum debet, per jura ſupra  
allegata. Inopia eſt, ſi quæ-  
dam ſuppetant, ſed ambig-  
uz aut parū idoneæ, ac tūc  
Iudex ab vno litigatore  
juſiurandum exigere po-  
teſt, quaſi dubia cauſa,  
ut in l. admonendi 31. ibi: *Solent e-  
nim ſepè judices in dubijs  
cauſis, exacto jurejurando  
ſecundum eum judicare,*  
*qui juraverit.* ff. de jurejur.  
Ad quod pertinet etiam il-  
lud Caij in l. 1. ff. eodem ubi. de.  
*Maximum eſt remedium*

ex-

*expediendarū litium juriſiur-  
rādi religionem: qua vel ex-  
pactōne ipſorum litigatorū,  
vel ex autoritate judicis de-  
ciduntur cōtrouerſiæ.* Quā  
diſtinctionē praxis Curia  
obſervare ſolet: prout & in  
cauſa Georgij von Arlen  
Cuiſ Gedanenſis contra  
Vmiecki Anno 1596. die  
23 Auguſti iudicatum me-  
mini. Nec ſcio, an jure le-  
gulei quidā Iudices noſtros  
exagitent, dum putant illos  
temerè, & actore nihil om-  
ninò probante reo impo-  
nere necelsitatem juriſiurā-  
di; Cū tamen id non niſi  
ſub diſtinctione ſupra ex-  
9 preſſa; vel quia Actor in ꝑ  
ſupplementū ſuæ probatio-  
18 nis trahit ꝑ ſe ad iuramentū,  
ab ijs fieri ſoleat. Quo caſu  
non ſit eidem injuria cūm,  
ſi ipſe nō vult jurare, poſſit  
actori referre juramentum,  
de quo infra obſer. ſequ. tractatur.

OBSERVATIO,  
XXIII.An iuramentum reſ-  
ferri poſſit?

## SUMMARIA.

Iuramentū referri poteſt. 1

Diſtinctio, qua declaratur 2  
quibus caſibus juramentum  
referri poſſit.Iuramentum, aliud eſt ne- 3  
ceſſarium, aliud Iudiciale;  
aliud voluntarium.Iuriſiurandi relatio in fa- 4  
moſis actionibus non habet  
locum.Iuramentum delatum in 5  
continenti acceptari debet.Ratio cur in continenti ju- 6  
rumentum acceptandū ſit.Iuramentū acceptanti di- 7  
latio ad deliberandum dan-  
da eſt.Iuramentū deferens, ſtan- 8  
te deliberatione an poſſit  
penitere?

Iure Sax. deferri poteſt ju- 9


OB-

N

rā-

ramentum etiam si non acceptetur:

10 Penitentia non est locus in delatione iuramenti Iure Sax:

 eodem fonte descendit alia nō inelegans quaestio. An iuramentum reo delatum referri auctori, vel ē contra possit? Pro parte negatiua, innuere expresse videtur text. in l. Marcellus 11. §. fin. ff. de act. rer. amot. in verbis: Si quis delatum sibi iurandum referre velit; non videtur prator permisisse.

Et in l. ideo Labeo. 13. ff. eod. in verbis:

Ideo Labeo scribit, mulieri non esse permittendū referre iurandum, & ita edictū ordinatum videtur. Contrarium tamen probari

1 potest, per alios itidem textus juris. Et primò quidem in l. iurandum & ad pecunias 34. statim in princ. in verbis: Etiam de

ope-

operis iusiurandum deferri potest, nec de iniuria queri aduersarius potest, cum possit iusiurandum referre.

Et postea in §. datur 7. eiusdem l. ff. de iureiur. d. citur. quod detur reo facultas, ut si malit referat iusiurandum, & si is qui petet, conditione iusiurandi non utatur, iudicium ei prator non dabit. Et additur ibidē ratio. Aequissime enim (inquit Iureconf.) hoc facit, cum nō deberet displicere conditio iusiurandi ei qui detulit. Nec sine causa Iurecōf. Paul⁹ alibi. Manifesta (inquit.) turpitudinis & confessionis est, nolle nec jurare, nec iuramentum referre. vi in l. manifesta 38. ff. de iureiurā. Probatum item, per textum in l. delata 9. C. de reb⁹ cred. & iureiur. ibi: Delata conditio iusiurandi, re⁹ per Iudicem soluere vel jurare, nisi referat iusiurandum, necesse habet.

Qui-

Quibus ad stipulatur etiam gloss. Iuris Saxoni lib. 3. artic. 9. statim in pr. & artic. 11. circa finem.

Et ita in Curia Regali in causa Ioachimi von Arlen Cuius Gedanen: cōtra Paulum Lassotha Anno 1591 pronunciātū fuit. Verum tamen tamen hęc ita distinguenda sunt. Aut enim constat iusiurandum rectē delatum esse, & tunc locum habet d. l. 38. Aut certū est iniquē & male esse delatum, ut puta illi, qui huius rei de qua agitur, nullam potuit habere notitiam, & tūc delationem ipso iure non valere. Aut dubium est, utrum rectē an secus delatum sit; eo casu de facto quidē potest recusari, sed an iure sit recusatum nec ne, Iudex dispicere debet; & si inueniat rectē delatum esse, iubebit eum jurare, aut soluere, aut referre; quod si apparuerit

ma-

male fuisse delatum consequens erit, ut pronunciet rectē fuisse reculatum, prout id in l. generaliter 12. §. Sed iuramento. vers. Sin autē 15. Cod. de reb⁹ credit. & iureiur. exprimitur. Præter hæc, res (meo quidem iudicio) etiam hac distinctioe haud incommode conciliari potest, ut tamen scilicet iuramentū, quod vulgò vocant necessarium, à Iudice ob inopiam probationis delatum, nisi iustā causā reculari, & per consequens alij referri non possit; delatum verò à parte parti in iudicio (quod propter præstitam Guaran- dam fieri debet ante litem cōtestatam,) Iudice approbante, reculari licitē possit ac referri, quod probatur per clarum textum in Cap. fin. ext. de iureiuran. Cui non repugnat l. iusiurandū 17. in pr. ff. de iureiurando, ubi dr. Iusiurandum quod ex conventionē extra iudicium defertur, referri non posse.

N

Id



Id enim de iuramentis voluntarijs, quæ pacto constituuntur, & extra iudiciū à parte parti deferri solent intelligendum est. Contra-ctui autē siue pacto semel inito, invito aduersario renunciare non licet, argu.

*l. 1. §. Si conuenit. ff. depositi.*

4 Quod t̄ verò etiam, in famosis actionibus eiusmodi iurisiurandi relatio locū non habeat. patet ex dict. Cap. fin. ext. de iureiurando, v̄ probat Chilian Konig in practica Cap. 66. num. 2. Obiter autē in hac quæstio-

5 ne notandū est, quod iuramentū vni ex litigatoribus delatum, in continenti ab eo acceptari debeat. Nam ex intervallo susceptū nihil proficit, per textum in *l. si quis iusiurandum C. de rebus credit. & iureiur.* v̄ potē si is cui deferretur iusiurandū, discesserit, priusquam iuret, neq; remissum sit ei iusiurandum, secundum tenorem *l. remittis 6. ff. de iureiur.*

po-

postea frustra iurabit, quāuis initio se iuraturū suscepisset, teste *Ulp. in l. non erit iuratum 5. §. fin. ff. de iureiur. qui dicit.*

*Si neq; iuratum est, neq; remissum iusiurandum, pro eo debet haberi, ac si res iusiurandum admissa non esset.* Neq; t̄ enim parum

6

interest deferentis, vtrum statim iuretur, an postea.

Vix enim vili tam perfrectæ frontis reperiuntur homines, qui delato iureiurando no commoueantur statim religione, & metu numinis Diuini. At vbi ex illo metu se recipiendi & cogitandi spaciū ampliꝰ datum fu- fuerit, solent pleriq; latebras & excusationes quære- re periurio & tandem repe- riunt, quo sibi persuadeant se hoc aut illo modo iuran- tes periuriū euasuros; alij deliberare, an non sit vtiliꝰ peierare quā incurrere in id;

id damnū, aut id dedecus, quod sine periurio passuri essent; & tandem vtilitate ducti peietare in animum inducunt. Debet t̄ tamen ei, qui delatum sibi iusiurandū statim acceptauit, postmodum dari dilatio ad deliberandum per textum in *d. l. iusiurand. & ad pecunias 24. in pr. ibi: aut remittendum ei iusiurandum, aut spatium dandum, ut certioretur, & sic iuret. ff. de iureiur.* Stantē v- rō huiusmodi deliberati- ne licitum est iuramentū deferenti, ex causa pænitere, ac nouas in ea causā proba- tiones subinde repertas ad- ferre & allegare. per text. in *l. si quis iusiurandum C. de rebus credit. ibi:*

*Si quis autem sacramentū intulerit, & hoc reuocare maluerit, licere quidem ei hoc facere, & alias proba- tiones si voluerit prestare &c.*

9 Iure t̄ autem Saxonico, si.

sicut non est opus, vt iuramentum delatum in conti- nenti accēptetur. (Potest enim iuxta consuetudinem locorū differri, per text. lib. 2. artic. 11. in verbis: *Et si ea, scilicet pars iuramentū debito tem- pore non praestiterit. &c.* idq; vel ad spaciū sex septi- manarum, arg. text. artic. 62. lib. 1. ibi: *Testes nominati per sex septimanarum tempora producantur.* vel ad proximum iudiciū, per dict. text. art. 62. ibi: *vel in proximo iudicio fieri debet: quo tempo- re elapso si non iurat pro contumace habetur.*) Ita t̄ 10 etiam iuxta præscriptum eiusdem juris, non est licitū delatori, durante illius mo- di dilatione concessa pæni- tere, & iuramentum reuo- care: sed si aduersariꝰ paratus sit iurare, & actor no- luerit recipere, reus tam à

præ-

præstatione iuramenti quã  
à debito, pro quo conveni-  
tur, absolui debet: per textum  
in d. artic. 11. lib. 2. in verbis:

*Esset autem quis paratus  
ad sacramenti: præstationē  
in tempore deputato, & re-  
ceptor id renuerit, vel se ab-  
sentauerit; reus à debito il-  
lius, & sacramenti præsta-  
tione sit liberatus.*

## OBSERVATIO, XXV.

An ius probandi per  
iuramentum transeat ad  
hæredes.

### SUMMARIA

- 1 *Hæres cum defuncto pro-*  
4 *una persona quomodo cen-*  
*setur.*
- 2 *In locum alterius succedēs*  
*iustam causam habet igno-*  
*rantia facti ipsius.*
- 3 *Hæres non tenetur iurare*  
*super facto defuncti.*

Id-


*Factum, defuncti hæredi 5*  
*imputari non potest.*

*Ius Sax: hæredem teneri 6*  
*ad præstandum iuramentū*  
*pro defuncto disponit.*

*Glossa & Praxis eiusdem 7*  
*iuris contrarium docet.*

*Aktor contra hæredes ju- 8*  
*ramento petitionem suam*  
*probare debet.*

*Hæres de ignorantia tan- 9*  
*tum iurare potest.*

 Ohæret supe-  
rioribus etiã hæc  
quæstio. An ius  
probandi per iuramentum  
transeat ad hæredes defun-  
cti? Et quamvis prima  
quidem fronte nullam id  
difficultatem habere videat-  
ur, propterea, quod leges† 1  
unam quodammodo esse  
personam hæredis, & eius  
qui in eum transmittit hære-  
ditatem, disponūt, ut in Nouell  
48. statim in pr. videre est: tūc  
quod

- quod dictante Regula juris,  
ea, quæ ipsis qui contraxe-  
runt, obstant; etiam succēs-  
soribus eorum ob stare vide-  
antur: per textum in l. quod ipsis  
42. ff. de reg. iuris; attamen quia  
nimis graue est, ut quis ig-  
norans & inuitus, sub alieni  
compendij emolumento, etiã  
periuurum anceps subire de-  
beat: ut in l. videamus 4. in pr. ff. de  
in lit. iur. habetur. Succedens au-  
tem† in locum alterius, ju-  
stam habet causam igno-  
rantia facti ipsius, per textum  
in l. qui in alterius 42. ff. de reg. iur.
- 3 idcirco† verius est, hæredē  
non teneri ad præstandum  
iuramentū super facto ip-  
sius defuncti. Nec† obstat  
supra dicta. Hæres enim  
cum defuncto pro vna ea-  
demq; censetur persona, fi-  
ctione iuris, nō solum quo  
ad dominij continuationē;  
sed etiam, quo ad iura de-  
functi, ut scilicet in his etiã  
hæ-

hæres teneatur; (& hoc est  
quod d. l. quod ipsis tradit.)  
At in rei veritate diuersa est  
ratio: Factum† enim de-  
functi nunquã hæredī im-  
putari potest, per textum in l.  
sicuti poena 38. ff. de reg. iur.

Porro† text. Iuris Saxon: 6  
lib. 3. artic. 11. hæredem ad  
præstationē iuramenti pro  
defuncto obligari satis clarē  
innuere videtur his verbis:

*Qui pro Sacramento præ-*  
*statione promiserit, morien-*  
*te reo, idem promissor, aut*  
*rei hæres ad sacramenti te-*  
*netur completionem, alias*  
*promissor ad solutionem rei,*  
*pro qua sacramentum fuerit*  
*promissum, obligatur. Ve-*  
*rumtamen† glossa ibidem 7*  
*& communis praxis (ut notat*  
*Chilian König in practic. Cap. 66. num.*  
*4. & 5.) docent. Hæredem*  
*ad præstandum iuramentū*  
*super facto defuncti, quod*  
*actor illi defert, non teneri,*  
si



- si nullā omninō eius rei, de qua agitur, habeat notitiā, per text. in d. l. videamus quiniū l. cet. ex fa. na publica aliquā concipiat opinionem, necdum tamen certus sit, idem dicendū esse, testatur glossa sp. Sax. lib. 3. artic. 8. Certō etenim constare ei debet qui Iuramentū pręstare vult, alioquin periuriū cōmittit, p. text. in Cap. animaduerten. 22. qu. 2.
- 8 Ex his fitaq; manifestē colligi potest, quod actor potius petitionem suā quam hęres factum defuncti iuramento cōprobare debeat; prout etiam in Curia Regali praticari solet; Si verō actor ipse iurare nolens, adigat hęredem ad prestandum iuramentum; eo casu is non aliter iurare debet, quā quod nullam habeat notitiā de debito, seu facto defuncti, ut notat gloss. d. lib. 3.
- artic. 11. per textum lib. 1. artic. 6. ibi: Si autem actor suis voluerit renunciare testibus, Et in iure Civilī aut feudali hęredem impetierit de scientia sua, tunc necesse est, ut de sua scientia dicat veritatem, Et si fassus fuerit, soluere debet. Si verō negauerit, ignorantiam suam iure iurādo confirmabit, Et tunc absolutus erit.

OBSERVATIO  
XXVI.

Vtrum Iudex secundum conscientiam, an verō secundum acta & probata judicare debeat?

## SUMMARIA.

Conscientia est Iudex verus. 1.

DD: juris circa hanc questionem diuersę opiniones.

Iudex Et testis nemo esse potest.

Si

In-

- 4 Iudex quando supplere potest quid in causa?
- 5 Iudex prout religio suggerit sententiā proferre debet.
- 6 Iudex iurare debet de sententiā sibi non liquere.
- 7 Accursy sententiā, quod Iudex secundum conscientiam judicare debeat, refellitur.
- 8 Authoris sententiā, quod secundum acta Et probata, non autem secundum conscientiam judicandum sit.
- 9 Accusatore deficiente Iudex neminem condemnare potest.
- I**n signis admonendum est etiā hac quæstio. Vtrum Iudex secundum conscientiam; an verō secundū acta & probata judicare teneatur? Et quāuis prima specie, parua leuiāq; hæc videri possint; ut potē, t quod conscientia verus Iudex dici soleat, arg. l. 46. ff. de acquir.

hæred. Et teste gloss. in 9 Sed ista instit. de actionibus, quæ fundatur in l. semper in coniunctionibus 197. ff. de regulis iuris: Verum tamen t inter DD: juris, tam antiquos, quā recētiōres magna est de eo controuersia. Martinus etenim antiquus juris glossator, requirit concuentiam: Ioannes verō (quem et Cuias. lib. Obs. 12. Cap. 19. sequitur) acta & probata, ut scilicet Iudex iudicet secundum ea, quæ aguntur & allegantur in iudicio. Tutor enim hæc est ratio (ut idem inquit) finitendarū litium, quā si obtentū scientia Iudicis licere permiseris, probationū nullam habere rationem: cum t quod Iudex & testis nemo esse possit, per expressum text. in l. vi. Cod. de fideicommiss. Quod si motus religioe, ne videlicet aliter quā sciat iudicet, non improbē eum facturū dixerim, si Iudicis personā deponat, & suscipiat testis

O

vel

vel accusatoris, quod etiam probat Cuiatius d. loco.

Sed Hotom. illustrum quaestio: 27. in hoc casu distinguendum esse putat.

4 Verum videlicet ambiguitatem iudex in causa obscura; an errorem vel falsitatem perspiciat. Nam *†* priore casu, ex æquo & bono causam, quam lædi putabit, aduare poterit; *supplendo & preferendo, si quid à litigatoribus, vel ab his, qui negotijs adsistunt, minus fuerit dictum, per expressum textum in l. vnic. Cod. ut quæ de, unt aduoc. part. iudex suppl.*

5 Sin autem bonam causam falsitate aliqua, vel instrumentorum vel testium lædi videat, quoniam eo casu de conscientia & religione ipsius agitur, qui *†* prout religio suggerit, sententiam proferre iubetur, per textum in l. Eum 79. §. 19. ff. de iudicys. reuoluius iudicem tactorū

pu-

putat, siquidem huiusmodi est, ut ab eo prouocatio sit, si ab eo iudicio abstinere, & testem se in ea lite, præsertim verò in criminalibus causis præbeat. Nam si ab eius sententia appellatio interponeretur, superior iudex non tam facile ea videre posset, quæ illi perspecta sunt. Sin autem prouocatio ab eo nulla est, tunc quia litigatores fidei ac potestati ipsius se commiserunt, existimat diuino & humano iuri consentaneum esse, ut ex animi sententia, religione, & conscientia pronunciet, pro quo multum faciunt textus, in l. 3. Cod. de reb. dubijs & in l. quaestum 13. ff. de testibus. præsertim si nō ex præscripta formula, sed ex æquo & bono, ac proinde ex arbitrio indicet. Corrasius verò lib. 4. Miscell. qu. Cap. 20 existimat, omnino secundū

con-

conscientiam iudicandum esse; quod probat multis rationibus, quas ibi videre licet. Cuius sententiā Costal. aduers. parte. i. in l. illicitas 6. ff. de off. presid. cum aliorum conuenire putat, si dicamus, ita ex actis iudicē iudicare debere, ut tamen nunquam contra conscientiam iudicet; alioquin melius est, ut juret iudex sibi non liquere, & absoluat, à necessitate iudicandi, quē admodum Aulum Gell: lib. 14. Noct. Attic. Cap. 2 fecisse legimus; Nisi *†* in regro indulgeatur sibi tempus, quo melius cognoscere possit, per expressum textum in l. Pomponius 36. ff. de re iudic. Neq; enim hoc casu tenebitur iudex reum absolvere, ut putauit Accursius in §. commo- dum Insti. de interdictis. Nec refert quod idem ex l. lex. 22. §. nec verò, in verbo testificatione. Cod. de administrat. iutor. infert. Iudicem debere

iudicare secundum conscientiam, Siquidem ibi non agitur de reificatione iudicis priuata, sed publica & officiosa, ut scilicet quando tutor ædificium deformatur, iudici testificatur iudicialiter, id est vocat iudicē & testes, ut illud videant (prout in d. l. lex. 22 in verbis: *multorum fide* habetur, iure id reficere possit. Ut, *†* sit, inhi certe magis iuri communi cōsentanea vi-  
9 derur Ioan. & Cuiat. sententia ut potē cui express. text. in l. illicitas 6. §. veritas, in verbis.

*Præses provincia id sequatur, quod conuenit cum ex fide eorū, quæ probabuntur, ff. de off. presid. ad stipulatur, nā, si absq; probationib9 secundum scientiam, iudici liceret iudicare, eadem ratione *†* deficiente accusatore damnare eidem liceret quod fieri non potest, per text. tot. in*

O 2

Cod.



Cod. de accusat. & in scriptis. Huc referenda est obser. 96 de Iudice quo modo sententia ferre debeat.

## OBSERVATIO XXVII.

Utrum creditor debiti petens, an verò debitor allegans solutionem, propior sit ad probandum?

### SUMMARIA.

1. Solutionem allegans tertius probare debet.
2. Debitor exceptionem solutionis opponens, actoris partes sustinet.
3. Solutionem allegans, an etiam contra chirographum ad probandum admittendo sit?
4. Nihil tam naturale est, quàm eo modo dissolui quodque quo colligatum est.
5. Testium numerus in probatione solutionis facta, quando augeri debeat?
6. Scriptura authentica an

testibus convinci possit? Instrumentum publicum & privatum quot testibus improbetur?

Debitor solutionem probante, an fideiussor ejus liberetur?



**I**n praxi quod credi fere videmus, quod debitorum atque artis alieni actiones ut plurimum iuramento decidentur; idcirco non absrequeri possit, Utrum creditor debitum petens; an verò debitor allegans solutionem, propior sit ad probandum. Hanc questionem Ius Sax: clarè admodum enodare videtur. Spec. Sax. lib. 2. artic. 5. his verbis. Omne f per solutum debitum, h. m. m. l. g. cum duobus solutionem videntibus & audientibus debitorem probare necesse est. Et in lib. 1. artic. 55. ibi: Omnia debi-

debita ante solutionis diem cui debentur libere persolvantur, dummodo in eo loco fuerint soluta, à quo creditor ea poterit libere deportare: ipse autem ad hanc testimonio indiget duorum virorum, qui solutionem viderunt &c.

Quamvis etenim à regulariter actor intentionem suam probare teneatur, alioquin reus omninò absolvetur, ut supra obser. 22. copiosius docui: attamen in hoc casu, cum etiam reg exceptionem debiti solutioni opponens, partes actoris sustinere dicatur: per expressum textum in l. 1. ff. de exceptionibus non iniuria certè ad probationem allegationis suae admitti debet. Quod etiam in Curia Regali observari, perpetua praxis ostendit: prout inter Adler & Vmiski Año 1596. die 19. Octobr. & alijs quam plurimis

mis pronunciatum fuit. Sed hoc verum est, quando debitum simpliciter verbis tantum fuit contractum, atque quando chirographum rationis securitatis causa à debitore creditori datum, remanet apud creditorem, debitor verò, petente illo debitum, allegat solutionem esse factam, an etiam eo casu ad probandum cum duobus testibus admitti debeat; valde dubium est? Et quamvis praxis hodierna, eam probationem admittere soleat; attamen quod id iurè quavè æquitatis ratione faciat, non satis liquet. Cum f. enim (teste Instin. in l. nihil ff. de regulis iuris) nihil tam naturale sit, quàm ut eo modo quodque dissolvatur, quo colligatum est. Summa æquitatis ratio suadet, ut etiam talis chirographaria obli-

gatio, contrariâ scripturâ, ut potè Apochâ (quâ vulgus quitantiâ vocat) dissoluatur, aut saltem chyrographû à creditore recipiatur. Neq. enim (quod plerique causari solent) huiusmodi supina negligētia debitoris in repetendo chyrographo attendi debet, siquidem res exigui sit laboris scribere quitantiâ, vel chyrographum à creditore repetere. Sed et si etiam ea sententia, & idq. propter textum in l. fin. Cod. de solut. cuius is est tenor,

*Solutionem assuerant probationis onus incumbit; quo facto, chyrographum condicere potest*) approbanda esset; attamen ꝛ non video cur numerus saltem testiû augeri non debeat; quod textus in l. testium 15. Cod. de testib. omnino requirit, hisce verbis:

*Testium facilitatem, per quos multa veritati contra-*

ria

ria perpetrantur, prout possibile est, resecantes; omnibus praeiudicemus, ut qui in scriptis à se debita retulerint, non facile audiantur, si dicant omnis debiti vel partis solutionē sine scriptis se fecisse, velintq. tales & forsitan redemptos testes super huiusmodi solutione producere; nisi quinq. testes idonei & summa atq. integra opiniois, praesto fuerint solutioni celebrata, hiq. cum sacramenti religione deposuerint sub praesentia sua debitum esse solvū; ut scientes omnes ita ea statuta esse, nō aliter debitum vel partem eius persoluant, nisi vel securitatem in scriptis capiant vel observauerint praefatam testium probationē, his scilicet, qui iam sine scriptis debitum vel partem eius soluerint, à praesenti sanctione merito excipiendis. Scriptu-

ram

ram autem hic intellige, nō solum priuatam, ut potè chyrographû aut similem; verum etiâ ꝛ authenticam, Actis nimirum publicis insinuatam. Eandem enim in exercendis litibus vim obtinent, tamen fides instrumentorum, quàm depositiones testium, per expressa verba legis in exercendis 15. C. de fide instrum. quin nō plus viuae voci inesse fidei videtur, quàm mortuae, per text. in nomel. & constit. 71. cap. 3. in verbis:

*Tunc nos quidem existimamus ea quae viva dicuntur voce, & cum iureiurando: haec digniora fide quam scripturam ipsam secundum se subsistere.* Id tamen in scripturis authenticis, ut potè inscriptionibus coram Actis recognitis, praxis non admittit, nisi contrariâ humanitatis modi scripturâ seu Apochâ, solutionē vel satisfac-

fa-

factionem debiti esse factâ probetur. Nec tamē quodlibet instrumentū tanti debet esse momenti, ut triū, vel plurium idoneorum testium depositionibus praeferatur; aliquando enim duo ꝛ tantum testes repro-

7  
bare possunt priuatum instrumentum, ut notat gloss. in d. l. 15. C. de fid. instrum. per text. in l. optimam. 14. C. de contr. & commit. stipul. Non tamen reprobât publicū, nisi tres, aut quatuor, per textum in l. cum precibus. C. de probat. & in C. cum Ioannes ext. de fide instrum. Sed hoc

totum iuxta D. Hadriani definitionem in l. testiū 3 ff. de testibus, iudicis arbitrio relinquendū esse verū est, ut scilicet is ex animi sententia aestimet, quid aut credat, aut parum probatum sibi opinetur. Omitte ꝛ

8

tandū est, quod probans solutionem esse factam nō

lo-



solum ipse ab impetitione creditoris absoluitur, sed etiam liberet fideiussorem, per expressum textum sp. Sax: lib. 3. art. 87. in verbis: *Quis pecuniam soluere promiserit, aut suus fideiussor solvante principali fideiussor liberatur, dummodò id probetur per eundem: quamvis eo casu, quando principalis debitor iurat se non debere, fideiussor nihilominus maneat obligatus,* teste gloss. eiusdē iuris d. lib. 2. art. 67.

Necesse enim habet fideiussor, ea, quæ promisit adimplere, vel per iuramentū negare, ut ait text. d. lib. 2. artic. 7.

## OBSERVATIO, XXVIII.

An chyrographum à creditore debitori redditū in: portet solutionem, & liberet debitorem?

### SUMMARIA

Chy-

*Chyrographum restitutum debitori, quomodo liberet eundem?*

*Volenti & consentienti nulla fit iniuria.*

*Praxis Curia Regalis.*

*Chyrographum cancellatum non omnino probat solutionem.*

*Chyrographa duo, unum restitutum debitori, alterum verò remanens apud creditorem, quid operentur?*

*Rationes, cur Chyrographum unum restitutum debitori, non videatur cum liberaffe à solutione debiti.*

*Creditor chyrographo amisso, tenetur dare apochā.*

*Apocha quid dicatur, & quando liberet debitorem?*

*Chyrographo amisso si debitor neget solutionē, alijs probationibus convincendū est.*



*Mpli9 in eadē materia haud inutiliter quæri po-*

test. An, si chyrographum à debitore creditori datum, postmodū eidem redditū inueniatur, solutionem debiti esse factā importet, & idcirco liberet debitorem?

Pro + parte affirmatiua multū facere videntur textus Iuris Civilis. Primum in lege. Labeo ait. §. 1. ibi:

*Et ideo si debitori meo reddiderim cautionem, videtur inter nos cōuenisse ne peterem; profuturamq; et conventionis exceptionem placuit, ff. de pactis. Item in l. creditricem 7. C. de remiss. pignori, cuius haec sunt verba. Creditricem patris tui sub obligatione fundi, qui per chyrographum nexus pignori fuerat, iubentem eandem cautionē reddi; pignoris etiam ius remisisse videri, manifestum est. Qui tamen textus ita accipiendi sunt, si videlicet volente & consentiente cre-*

ditore chyrographū debitori sit redditum, Volenti + enim & consentienti nulla fit iniuria. per l. in diem 9. §. 1. ff. de aqua, & aquae pluviae arcend. & in l. cum donationes 34. C. de transact. quemadmodum in Curia Regali sæpius iudicatū memini. Nam + si id fiat sine ipsius voluntate, debitorem nequaquam liberari, plus quàm manifestū est, per claros textus Iuris Civilis. Et primo quidem in l. quod debitori 15. C. de solut. cuius is est tenor.

*Quod debitori tuo chyrographum redditum contra voluntatem tuā adseueras, nihil de jure tuo deminutum est. Quibuscunq; itaq; argumentis jure proditis hanc obligationem tibi probanti, cum pro huiusmodi facto liberationem minime consecutum, index ad solutionem debiti jure compellet. Facit item l. si chyrographum 24.*

P.

ff.

ff. de probat. Si chyrographum  
 4 *† cancellatum (idem intel-  
 lige. si redditum) fuerit; li-  
 cet praesumptione debitor li-  
 beratus esse videtur; in eam  
 tamen quantitatem, quam  
 manifestis probationibus cre-  
 ditor sibi adhuc deberi osten-  
 derit, recte debitor conueni-  
 tur. Ad stipulatur etiam lex  
 debitores l. c. de fid. instrum. his  
 verbis: Debitores tuos qui-  
 buscunque rationibus debere  
 tibi pecuniam si probaueris,  
 ad solutionem compelles ad-  
 tus Praeses provinciae: nec ob-  
 erit tibi amissio (idem de  
 de redditione) instrumen-  
 torum, si modo manifestis  
 probationibus eis debitores  
 5 esse apparuerit. Quid *†* ve-  
 rò dicendum esset, si de eo-  
 dem debito duo cōficiantur  
 chyrographa vel instru-  
 menta, quorum vnum re-  
 stitatur debitori an nihil-  
 ominus debitor liberetur?*

Qua

Qua in re diuersae sunt  
 DD: juris opiniones. Qui-  
 dam enim existimant, etiā  
 hoc casu tacite interuenisse  
 pactum de non petendo,  
 ut in d. l. 2. ff. de pactis, & ita sentit  
 Paulus de Castro. Alij ( quorum  
 sententia magis placet ) sta-  
 tuunt, obligatione ineffica-  
 cem manere, nec videri pla-  
 ne chyrographum redditū,  
 idq; *†* tribus possumus 6  
 probant rationibus. Prima,  
 quod eadem vis sit verius q;  
 chyrographi aut instrumē-  
 ti, nec plus creditor ex duo-  
 bus ex gere possit, quā ex  
 vno. Vnde colligitur, quod  
 reddens vnū, nihil praeiudi-  
 cij sibi faciat, quia re ipsa, &  
 quantū ad effectū, tantum  
 habet quantū antea habe-  
 bat, ipsam videlicet probādi  
 facultatem, cū non mino-  
 vno probare potest quā  
 duobus. Secunda, quod cre-  
 ditores tūc demum soleāt

red-

reddere chyrographa, cum  
 nō possunt, vel nolunt apli-  
 us petere debitum. At hoc  
 casu non censentur nolle pe-  
 tere, siquidem retinent vnū  
 chyrographū. Tertia, quod  
 chyrographum à creditore  
 debitori possit ob aliā cau-  
 sam tribui, non ob libera-  
 tionē, ut potē propter cer-  
 titudinem, vbi, quando, &  
 quantum, soluere debeat,  
 ut notat gloss. in l. pecunie. 14. in ver.  
 maiorem. C. de solut. Creditor ve-  
 rò chyrographū ob aliam  
 causam retinere non potest  
 nisi ad probandam obliga-  
 tionem. Vnde sequitur,  
 quod reddito vno chyro-  
 grapho, aliò verò recente,  
 obligatio maneat integra.  
 Hanc sententiā tenet Iulio  
 Pacius in suis Antinomijis.  
 7 Proinde *†* si creditor chy-  
 rographū reddere non po-  
 test, ut potē, quia intercidit,  
 aut igne, aut naufragio abiū-  
 ptum

ptum; tunc non est dubiū  
 liberari eum dando apochā,  
 per clarum textum in l. pecu-  
 nie 14. C. de solut. vbi sic decidi-  
 tur. *Pecunia soluta professio  
 collata instrumento, maio-  
 rem rei gesta. probationem  
 continet, quā si chyrogra-  
 phum accepta pecunia mu-  
 tua fuisset redditum.*

Apocha *†* verò est scrip- 8  
 tura, qua creditor scribit se  
 recepisse pecuniam creditā  
 gloss. in d. l. pecunie. quā itidem  
 non aliter liberat debitore,  
 quā si re vera & in effectū  
 pecunia persoluta sit. per text.  
 in l. si accepto. 19. §. 1. ff. de acceptilat.  
 lib. 46. tit. 4. & in l. si obligatum C.  
 de solut. Hæc autem de amif-  
 so chyrographo eatenus ve-  
 ra sunt, in quantū debitor  
 vltro debitum soluere vult,  
 & solū modò maioris certi-  
 tudinis causā, chyrographū  
 petit sibi restitui. At secus est,  
*†* quando debitor ob amif-

P 2

lum



sum instrumentum negat solutionem; Eo enim casu creditoris allegatio de amisso instrumento non admittitur, sed alijs probationib9 debitum probare potest, per textum in l. sicut. 5. C. de fide instrumenti. que ita disponit. Sicut iniquum est instrumentis vi ignis consumptis, debitores quantitatum debitarum renuere solutionem ita nō statim casu conquerentibus facile credendum est. Intelligere itaq; debetis non existentibus instrumentis, vel alyis argumentis probare debere fidem precibus vestris adesse.

## OBSERVATIO, XXIX.

Exceptio non numeratæ pecuniæ an de jure locum habeat?

### SUMMARIA.

Con-

Confessio posterior contraria priori attendi non debet.

Confessio pro judicato habetur.

Confessus debitum, in chyrographo obligatur civiliter non naturaliter.

Obligatio naturalis requirit consensum.

Exceptio non numeratæ pecuniæ intra biennium opponi debet.

Exceptio nō numeratæ pecuniæ transfert on9 probandi in creditorem.

Exceptio non numeratæ dotis usdem intra biennium competit.

In Praxi exceptio non numeratæ pecuniæ admitti solet.

Locupletari nemo cum alieno damno debet.

Exceptio non numeratæ pecuniæ in alijs contractibus, præterquam in mutuo, an habeat locum?

cas

11 Casus in quibus exceptio non numeratæ pecuniæ etiā intra biennium non competit.

12 Exceptio non numeratæ pecuniæ an habeat locum?

13 Gallia consuetudo de hac exceptione.

14 Homines Christianos non decet de apicibus juris disputare.

**U**xpius id evenit ut debitor spe futuræ numerationis, det chyrographum creditori, in quo confitetur, se certam pecuniæ summam ab eo mutuo accepisse, quo casu, utrū teneatur ad solutionem debiti confessi; an verò exceptionem non numeratæ pecuniæ opponere possit, dubium est? Et primò quidē dicendum videtur, quod talis exceptio locum non habeat; siquidem t̄ nimis indignum est.

quod sua quisq; voce dilucidè protestatus est, idē eū casum infirmare, testimonioq; proprio resistere.

ut in l. generaliter 13. Cod. de non num. pecu. traditur. Semper t̄ enim propria confessio, vim rei iudicatæ obtinet, & ad solutionem cogit. ut in l. 1. Cod. de confessis. satis disertè exprimitur. Verius tamen est huiusmodi exceptionem competere ex ea potissimū ratione, quod t̄ is qui dat huiusmodi chyrographū, & confitetur pecuniā mutuo sibi esse datam, obligetur civiliter tantum, non etiam naturaliter. Naturalis t̄ enim obligatio, omnino requirit consensum, arg. l. 1. in fine. ff. de nonat. qui in hoc casu, dum videlicet numeratio non est sequuta, non præsumitur talis fuisse, ut debitor voluerit se esse obligatū; & ideo cōueniri quidem

quod

dem

dem potest, idq; condictio-  
ne ex lege, ut Inst. de lib. oblig.  
ibi: *nascatur condictio* *Sci.*  
habetur, sed liberatur exce-  
ptione non numeratae pe-  
5 cuniae, dummodò ¶ intra  
iusta tempora opponatur.  
quæ quamvis antea ex Im-  
perialib; Constitutionib;  
vsq; ad quinquennium pro-  
cedebat, attamen per Con-  
stitutionem Imp. Iustin.  
temp; illud coarctatū est, ut  
ultra biennij metas huiusce-  
modi exceptio minime ex-  
tendatur, per expressum textum in  
Inst. d. tit. de lit. obligat. & in l. in  
contractibus. 14. Cod. de nō num. pecun.  
in verbis: *In contractibus, in*  
*quibus pecunia vel alia res*  
*numerata vel data esse con-*  
*scribuntur, non intra quin-*  
*quennium (quod antea con-*  
*stitutum erat) non nume-*  
*rata pecunia exceptionem*  
*obticere possit, qui accepisse*  
*pecunias vel alias res scri-*  
ptus

ptus sit, vel successor eius sed  
intra solum biennium con-  
tinuum: *ut eo elapso, nullo*  
*modo que res non numerata*  
*pecunia introduci possit.*

Vnde ¶ consequens est, 6  
quod si creditor alleget pe-  
cuniam esse numeratā, ipse  
id probare teneatur. Præ-  
sumtio enim contra chyro-  
graphū, vel inde sumi po-  
test, quod debitor necessi-  
tate adactus admodum fa-  
cilis esse soleat ad exhiben-  
dam quamlibet confelsio-  
nem, dummodò pecuniae  
sibi numerandæ aliqua spes  
sit; quod etiam de sponso  
dotem conficente dici solet.  
Nam ¶ & is intra biennium 7  
exceptionem non numeratae  
dotis habet, per expressum  
text. in d. l. in contractibus 14. in fine.  
idq; propter similitudinem  
rationis, nempe suspicionē  
facilitatis. *Quid enim non*  
*scribit amoris astro percutit*  
spon-

sponsus, ¶ agit ut potiatetur  
sponsa & *Myf.* in Inst. de lit. ob-  
lig tradit. prout ex aduerso,  
elapso biennio huiuscemo-  
di exceptio non habet locū  
ob hanc potissimum causam  
quod ea a præsumptio. sic  
contra debitorem. Neq;  
enim præsumitur tam ne-  
gligens fuisse, ut intra bien-  
nium non exigeret pecuniā  
aut saltem chyrographum  
8 repeteret. Proinde ¶ non  
absq; summa æquiritatis ra-  
tione, etiam in praxi hæc de  
non numerata pecunia ex-  
ceptio admitti solet; prout  
id in Curia Regali inter V.  
miatthonski & Successores  
VVilczek Año 99. in mē-  
se Martio tractatum fuisse  
9 memini. Cum ¶ nihil ma-  
gis sit æquiritati consentaneū  
quā nē quis cum alieno  
damno locupletetur, per text.  
in l. nam hoc 14. ff. de cond. indebitis  
quod certe omnia hæc ex-  
ce-

ceptione læpius eveniret.  
Nec admodū his refragan-  
turea, quæ ex d. l. generaliter. 13  
Cod. de non. num. in contrarium.  
adducta fuerunt. Textus ¶ 10  
etenim illius legis expressē  
loquitur de alijs contractib;  
cum videlicet ex alia causa,  
quam mutui confelsio sit,  
in quibus huiusmodi excep-  
tionem locum nō esse plus-  
quam manifestum est, per  
magis clarum textum in l.  
aduersus s. ibi: *Ignorare au-*  
*tem nō debes, non numerata*  
*pecunia exceptionē ibi locū*  
*habere, ubi quasi credita pe-*  
*cunia petatur. Cum autē ex*  
*precedēte causa debiti in chy-*  
*rographū quantitas redigi-*  
*tur: nō requiritur an tunc,*  
*cū cauebatur, numerata sit:*  
*sed an iusta causa debiti præ-*  
*cesserit, cod. de non num. pecunia.*  
Quoad secundum, neq;  
illud multum facere potest.  
Quamvis enim id verūm  
sit,



fit, quod confessio vim rei  
judicatae obrineat, attamen  
hoc ita intelligendum est,  
si confessio sit plena & ma-  
nifesta: non autem erronea,  
qualis omnino hæc est.  
Nam confitetur quidē de-  
bitor in tali chyrographo  
numerationē esse factam,  
sed spe futuræ numeratio-  
nis, qua nō sequuta, cōmit-  
titur error facti, qui nemi-  
ni nocere debet, secundum  
cōmunem DD: opinionē.  
vt: obs. sequenti traditur. Porro  
11 f sunt certi casus, quibus e-  
tiam intra biennium cessat  
hæc de nō numerata pecu-  
nia exceptio; & primò qui-  
dē in l. cum fidei, 4. Cod. de non  
num. pecunia exprimitur. his verbis:  
*Cum fidei cautionis agno-  
scens etiam solutionem por-  
tionis debiti vel usurarum  
feceris: intelligis de te non  
numerata pecunia nimium  
tardè querelam deferre.*

Se-

Secundus est; quando de-  
bitor confitetur in testa-  
mento se recepisse pecuniā  
Eo enim casu metu mortis  
videtur vera confiteri, per  
textum in l. 1. Cod. de falsa. caus. adiecl.  
Legat. Tertius est; quando  
debitor semel atq; iterum  
confessus est debitum, A-  
ctus enim geminatus ( vt  
DD: loquuntur) multū  
arguit ad validitatem eius  
quod agitur, per expressum textū  
in l. cum scimus 22. ibi: *Tunc ex  
utroq; genere obligationis,  
id est tam scriptura, quam  
confessionis vel depositionis,  
talem eum esse credendum  
qualem se & scripsit, & in-  
ter acta deposuit.* Cod. de agric.  
& censu. lib. 11. Sunt & alij ple-  
riq; , quos DD: & præter-  
tim Ioan. de Platea Instit. de  
liter. oblig. latè persequitur.  
Nec desunt, f qui etiam in-  
ter mercatores huic exce-  
ptioni locum non esse tra-  
dant,

dant, quod iason, in l. qui pecuniam  
ff. si cert. petatur, firmiter tenet.

- 13 Sed & f Cotal aduers. parte. 3  
in l. in duobus 28. §. a fideiussore. de  
iureiur. in Gallia hanc exce-  
ptionem omnino non ad-  
mitti, & totam ibi cōfessio-  
nem numerationi compa-  
rari statuit; idq; ex ea poti-  
ssimum ratione, quod f nō  
14 deceat homines, maxime  
verò Christianos, de lum-  
mo iure & apicibus juris di-  
sputare, per text. in l. si fideiussor.  
29. §. quedam. 4. ff. Mandati.

## OBSERVATIO,

XXX

An indebitū solutum  
repeti possit?

### SUMMARIA

- 1 Indebitum qui soluit sciens,  
donare videtur.
- 2 Indebitū fit quatuor modis.  
Solvens indebitū per igno-  
3 rantiam juris vel facti,  
quando id repetere possit?

Er-

Error iuris & facti non  
nocet, quando agitur de cui-  
tando damno, & quomodo  
id intelligendum?

Indebitum iure Civili an  
ob ignorantiam juris repeti  
possit?

Condictio indebiti est iuris  
naturalis.

Ignorantia facti quando  
non nocet?

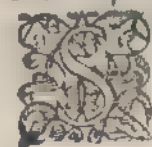
Condictio indebiti an locū  
habeat s. debitum ante tem-  
pus solutum sit?

Indebitis conditio quibus  
casibus cessat?

Iura omnes scire debent,  
exceptis minoribus & mi-  
litibus.

Ignorantia juris quib; per  
sonis non nocet?

Ignorantia juris non ex-  
cusat, quando juris consul-  
torū copia haberi potest.



Vperiore ad  
finis valde hæc  
quoque est quæ-  
ritio.

stio. Vtrum videlicet indebitū solum repeti possit? Quā in re, quāvis omnis dubitatio per text. in l. 1. hū verbū *Et quidem si quis indebitum ignorās soluit, per hanc actionem condicere potest:* *Sed si sciens se non debere, soluit, cessat repetitio.* ff. de condict. indebiti. eximi videatur: Cum & iuxta vulgatam regulam juris in l. cuius, 53. ff. de reg. iur.: *Cuius per errorem dati repetitio est, eius consulto dati donatio est;* id tamen absq; distinctione satis commodē explicari nequit. Quia cum quis soluit indebitum ignorans, aut est indebitum utroq; jure, Civilī scilicet & naturali; aut naturali tantum; aut Civilī tantum; aut est debitum utroq; jure. Si ergo indebitum est utroq; jure; vel naturali tantum, ut potē si quis in chyrogra-

pho

pho dato, spe futuræ numerationis, confessus est se debere, quo casu, Civilis tantum fit obligatio, ut supra obser. præcedenti dictum est; tunc et solutū per quā-<sup>3</sup> cunq; ignorantiam, siue iuris, siue facti, repeti potest, per claros textus in l. cum vi solutor 3. Cod. de Condict. indebiti, & l. si quasi. 7. Cod. de nō numerata pecunia.

*Neg. tenem juris error in damnis amittenda rei sua* <sup>4</sup> *nocet, per expressum textum in l. 7. & 8. ff. de iur. & facti ignor.* Et certē multo minus facti ignorantia, ut ibidem in d. l. 2. habetur, & notat Chilia Konig in pract. Cap. 63. num. 4. prout etiam in Curia Regali inter Schniter & Iudazum Nachman Año 96. feria secunda intra Octavas SS Corporis Christi iudicatum reperi. Acq̃uitas siquidem ipsa tuader, ut id restituatur quod indebitū solutum est; & valde iniquum esset, aliquem dirari

cum

cum alieno damno. ut text. l. generalis ff. de cond. in debiti. trad.

<sup>5</sup> Quod et si indebitum jure Civilī, sed debitum jure naturali tantum, puta ex minus solenni testamento solvatur, repeti non potest; <sup>6</sup> cū nō hæc et conditio sit naturalis, per textum in l. in debiti 17. ff. de condict. indebiti. & idē ex æquo & bono datur; Id tamen eareng verum est, quatenus aliquid soluitur per iuris, ut in l. regula 9. §. si quis ius 5. ibi: *Quod si idē repetitionem eius pecunia habere credunt; quod imperitia lapsi, legis hales- dia beneficio usi non sunt; sciant ignorantiam facti nō juris prodesse, nec nullis solvere succurre, sed errantibz:* ff. de iur. & facti ignor. vel facti ignorantia supinam, & minus probabilem, ut in d. l. <sup>7</sup> regula 3. 2. in verbis: *Sed et facti ignorantia ita demum cuiq;*

*non nocet si non ei summa negligentia obijciatur. Quid enim, si omnes in Curia sciant, quod ille solus ignorat? Et rectē Labeo desinit scientiam neq; curiosissimi, neq; negligētissimi hominis accipiendam; verum eius qui eam rem diligenter inquirendo, notā habere possit ff. eodem. traditū est. Neq; et; <sup>8</sup> in contrariū his facit, quod iuris ignorantia iū reentibz nocere non debeat per text. in d. l. iuris ignorantia 7 & 8. ff. de iur. & facti ignor. Verissimum enim est, quod ignorantia iuris damno non adficiat, sed etiam minimē proffit; inter quæ duo magna est diversitas. Ignorantia siquidem facti lucro adficit, & damno liberat, per indebiti repetitionem: Ignorantia autem juris, neq; lucro adficit, neq; damno liberat, id est, non facit, ut deneg-*

non

Q 2

cur



tur indebiti conditio, Sed nec obstat quominus denegetur, quæ ipso iure nō cōpetit: prout id eruditè declarat Cuiatius. lib. 5. Obser. 39

9 Si t deniq. debitum sit vtroq. modo, & solvatur ante te. nō p. solutioni præfixū, eo casu solutum non repetitur, per expressum textum in l. in diem 10. in verbis: *In diem debitor, ad eō debitor est, ut ante diem solutum repetere non possit.* ff. de cond. indeb. quod idem nisi per ignorantia facti probabile n. solutum sit, intelligi debet. Sunt t autem & alij quidā casus, quibus, hæc conditio cessat, ut potè ob rem iudicatam.

10 ut in l. 1. Cod. de condic. indeb. causam piam, ut in l. cum 29. ff. mulier 2. ff. eodem, inficiatione n. ut in l. ea que ff. eodem, transactionem, ut in l. in summa 67. in pr. ff. eodem, iusiurandū, ut in l. nam, posteaquam 9. ff. de iureiur.

&

& deniq. ob solutionē alieno nomine factam, ut in l. repetitio 44. ff. de Condic. indeb. vide licet. Ad extremum & hoc sciendū est, quod quavis ignorantia iuris ne n. excusare possit, ut supra dictum est. Omnes t enim iura scire debent, per expressum textum in l. leges 9. ibi:

*Leges sacratissima, quæ cōstringunt hominum vitas, intelligi ab omnibus debent, ut universi præscripto earum manifestis cognito, vel inhibita declinent, vel permissa sectentur: atque milites, & minores excipiuntur.* Hi enim propter ætatis defectum, ius sci. e. nō possunt; proinde ignorantia t non solvunt illis non nocet, sed etiam prodest, ut scilicet lucrentur & acquirant: per text. in l. pen. in pr. ff. de iur. & fact. ignor. & l. 2. Cod. eodem. quod etiam in Milinbo locum habet, per text. in l. 1. C. de iure

iur. & fact. ignor. quos arma magis, quam iura scire debere, sacratissimè legislator existimavit ut in l. scimus 22. Cod. de iure delib. habetur. at in foeniciis, & rusticis, quamvis his etiam, n. lubueniatur, per textum in l. fin. Cod. de iur. & fact. ignor. & l. si quis 7. in verbo. rusticitatem ff. de iurisdictione & in l. si quis 1. §. & si quis, 22. ff. ad senatuse. diss. hoc heri solet certis tantū calibus in iure expressis, prout a l. fin. ibi: *in his tantum casibus, in quibus præteritarum legum auctoritas eis suffragatur, lubueniri; recen-*

13 *situr.* Quod etiam t de eo casu intelligendū est, quando peritiores in iure non habuerunt, à quibus consilium peterent, per textum in d. l. Regula. §. 3. in verbis: *Sed iuris ignorantia non prodesse, Libentia accipiendum existimat, si jurisconsulti copiam haberet, vel sua prudentia*

dentia instructus sit, ut cui facile sit scire, et detrimento sit iuris ignorantia, quod raro accipiendum est. ff. de iuris & facti ignor.

## OBSERVATIO XXXI.

Periculum rei debitæ vtrum ad debitorem vel ad creditorem pertineat?

### SUMMARIA.

Periculum rei debitæ post moram pertinet ad debitorem secundum communē DD: opinionem.

2 Si res eodem modo apud creditorem peritura fuisset, quo apud debitorem interijt, quid iuris sit?

3 Mora delicto & furto a. qui paratur.

4 Mora aut fit bona fide aut mala.

5 Mora non interveniente, si res depereat, cuius periculo id fiat?

- 6 Debitor generis nequaquā  
8 interitu liberatur, nisi obin-  
lerit certam speciem.  
7 In debitore quantitatis quid  
juris sit.  
9 Debitor speciei interitu  
ipsius quando liberetur?  
10 Mora quomodo compur-  
gari potest per debitorem?  
11 Mora si leuissoris non no-  
cet principali, sicut & mo-  
ra patris filio.

**E**tus & intri-  
cata etiam hæc est  
quæstio. Periculū  
rei debitæ, utrum ad debi-  
torem, vel ad creditore per-  
tinere debeat? Qua in re,  
propter plures, eosq; varios  
juris Civilis textus, diuersæ  
sunt DD: opiniones. Et  
quamuis omnes ferè in eo  
consentiant, quod ꝑ post  
moram debitoris pericu-  
lū seu interitus rei debitæ  
ad debitorem pertineat,  
idq;

idq; per expressum, & ut il-  
li dicunt magistrale text.  
in l. quod te ff. de reb. cred. cuius hæc  
sunt verba. *Quod te mihi dare*  
*oporteat, si id postea perse-*  
*rit, quam per te factum erit*  
*quominus id mihi dares, tu-*  
*um fore id detrimentū con-*  
*stat.* Cui ad stipulatur mul-  
ti alij textus, quos glos: ibi-  
dem in verbo, detrimentū,  
enumerat; attamen in eo,  
si res debita eodem modo  
penes creditorem peritura  
fuisset, quæmadmodū apud  
debitore sua sponte periit,  
ꝑ non solū veteres juris Ci-  
uilibus glossatores Martinum  
& Ioannem, sed etiam an-  
tiquissimos illos legū pro-  
fessores Sabinum & Celsū  
atq; Proculū; eorumque  
assecclas valde dissentientes  
fuisse indicio est: text. in l. si  
plures 14. §. ult. in verbis: *Sabinus*  
*& Cassius absolui debere*  
*eum, cum quo actū est dixe-*  
*runt*

runt; quia æquum esset na-  
turalem interitū ad actorem  
pertinere; utiq; cum interitu  
esset ea res, et si restituta  
esset actori. ff. de positi. Horum  
sententiam sequut9 est etiā  
Martinus, ut videre est in gloss.  
d. l. quod te, §. in verbo, detrimentum.  
& in d. l. si plures 14. in verb. interitu-  
ra esset, per textum ibi al-  
legatos & potissimum in  
l. item si verberatum 13. §. fin. in verbis  
*Sed est verius, si forte di-*  
*stracturus erat petitor, si ac-*  
*cepisset, moram passo debere*  
*præstare, nam si ei restitu-*  
*isset, distraxisset, & præciū*  
*esset lucratus, de rei vindicta.*

Verum Proculus (quem  
Ioannes sequi maluit) hanc  
distinctionem, utrum eodē  
modo res debita periisset  
penes creditorem vel non;  
nequaquam admittendum  
esse existimauit; siquidem  
generaliter post morā co-  
missam, debitore non teneri  
text. d. l. quod te §. & alij quā-  
plu-

plurimi testentur. Inprimis  
verò Pomponi9, in l. si in Asia  
12. §. ult. ff. de positi, disertis ver-  
bis docet; quod, siue ex sti-  
pulatu, siue ex testamento,  
vel ex deposito debetur, si  
post acceptum iudicium res  
interierit cum detrimento  
rei pereat. Quod idē pla-  
nissimè confirmat textus,  
in l. si seruus 108. §. si seruus 11. ubi  
dicitur. *Si seruus legatus sit*  
*& moram hæres fecerit, pe-*  
*riculo eius & deterior sit.*  
ff. de legat. 1. Et in l. si duo, 16. §. er-  
go. 3. ff. de pecunia Const. his verbis:  
*Ergo si non stetit per acto-*  
*rem, tenet actio: etiam si per*  
*rerum naturam stetit, sed*  
*magis dicendum est, subue-*  
*niri reo debere:* apertissi-  
mè innuitur, quod non at-  
tendatur, utrum apud cre-  
ditorem res peritura fuisset,  
nec ne; sed an debitor in  
mora fuerit? Vtroq; ꝑ om-  
ni casu indistinctè mora  
(quæ delicto, ut puta, tur-  
to



ro equiparatur, ut in l. inter sti-  
pui item 83. §. pen ff. de verborum ob-  
liq. videre est. ) periculo debi-  
torem obligat, quod ex ver-  
bis l. C. Pauli in l. si filiofami-  
lia 25. §. si post. 2 ff. solut. matrimonio  
aperte colligitur, quod vi-  
delicet maritus, qui in red-  
denda dote moram fecerit,  
omnimodò hoc est sine vl-  
la distinctione, periculo do-  
tis obligetur. Mihi cerre,  
re notis huius l. C. eorum di-  
lputationibus, ipsam rei æ-  
quitate, n. considerari, di-  
stinctio, quam Hotom. il-  
lustrium quæ 30. ponit,  
non admodum displicet.

4 Vt si videlicet distinguamus  
inter eum qui bona fide mo-  
ram fecit, putans se iustam  
causam habere differendi,  
& eum, qui mala fide rem  
debitam restituere recusat,  
qui & frustrator rectè ap-  
pellari potest, ut in l. sciendū 21.  
et l. sequen. huius verbis: *Sciendum*  
*est,*

*est non omne quod differen-*  
*di causa optimaratione fiat,*  
*mora adnumerandum, quid*  
*enim, si amicos adhibendos*  
*debitor requirat, vel expedi-*  
*endi debuit, vel fideiussores*  
*rogandos? vel exceptio ali-*  
*qua allegetur i mora facta*  
*nō videtur. si modo id ipsum*  
*nō fraudandi causa simulatur*  
*ff. de iuris habetur.* Acquitati  
etenim valde contentaneū  
est, ut is, qui bona fide cun-  
ctatur, seu morā comittit,  
naturali rei debitæ interitu  
liberetur, etiam si res apud  
creditore n. peritura nō fu-  
isset. Secus in eo, qui ma-  
la fide & animo fraudandi  
in mora est, is enim hanc  
malæ fidei lxx subire debet  
pœnam, ut, siue apud acto-  
rem interitura esset, siue nō,  
nullatenus interitu eius rei  
liberetur, quod etiam Paulus  
l. C. in l. illud 40. in pr. his verbis:  
*Illud quoq, quod in oratio-*  
*ne*

*ne D. Hadriani est, ut*  
*post acceptum iudicium, id*  
*actori præstetur, quod habi-*  
*turus esset, si eo tempore, quo*  
*petit, restituta esset heredi-*  
*tas, interdum durū est, quid*  
*enim, si post litem contesta-*  
*tam mancipia, aut iumenta,*  
*aut pecora deperierint? dā-*  
*nari debet secundum ver-*  
*ba orationis: quia potuit pe-*  
*titor, restituta hereditate*  
*distraxisse ea.* Et hoc ju-  
stum esse in specialibus pe-  
titionibus Proculo placet.  
Cassius contra sensit. In pra-  
donis persona Proculus re-  
ctè existimat: in bonæ fidei  
possessoribus Cassius. *Nec*  
*enim.* debet possessor aut  
mortalitatem præstare, aut  
propter metum huius peri-  
culi temerè inde sensum jus  
suum relinquere. ff. de here-  
dis. petit. satis clarè probat.  
5 Porro si nulla mora debi-  
toris interueniente res depe-  
reat,

reus, cuius periculo id fiat,  
non incongruè hic quæri  
polsit? Quod item pro-  
pter diversitatem textuum  
juris, absq; distinctione ex-  
plicari commodè nequit.  
Primo itaq; distinguendū  
est, inter genus leui quanti-  
tatem, & speciem. Si tamen  
genus debetur, tunc debitor  
sui generis, interitu ip-  
sius minimè obligationi  
eximitur. Cum per rerum  
naturam genus nunquam  
perire polysit, ut est text. in l. in  
ratione 30. §. incertæ 7. et ibi gloss. in  
verbis, relictum esset ff. ad l. Falciat.  
& per consequens nec debi-  
tor quantitatæ, per expressū text.  
in l. incendium 11. Cod. si certum peti-  
tur, ubi dicitur. *quod incendium*  
*are alieno non exuat debi-*  
*torem.* Si tamen aliquis  
debeat quantitatē respectu  
certæ speciei, dicendum est,  
quod specie perempta, etiā  
generis siue quantitatæ ob-

ligatio nō perduret, sed debitor omnino liberetur, ut in l. in nouem ff. locat. et in l. electio. ff. si is quem ff. de noxalib. actio. 8 disponitur. Item si debitor generis obtulerit creditori aliquam specie, creditor autem eam accipere recusauerit, tunc propter moram creditoris interitu speciei oblatae debitor liberatur, quamuis deberet genus, per expressum textum in l. qui decem. 72. in verbis: *Qui decem debet, si ea obtulerit creditori, et ille sine iusta causa ea accipere recusauit, deinde debitor ea sine sua culpa perdidit, doli mali exceptio potest se tueri; quanquam aliquando interpellatus non soluerit. Etenim non est equum teneri pecunia amissa: quia non teneretur, si creditor accipere voluisset quare pro soluto id, in quo creditor accipiendo moram fecit, oportet esse.* ff. de solut. Aut si debetur species,

& tunc, si facto debitoris perijt, omnimodo tenetur, per textum in d. l. quod te 5. ff. de rebus creditis. Si vero sine facto debitoris, & nulla mora eiusdem procedente, liberatur, per textum in l. si ex legati 23. ff. de verb. obligat. cuius hac sunt verba: *Si ex legati causa, aut ex stipulatu hominem certum mihi debeas; non aliter post mortem eius tenearis mihi; quam si per te steterit, quominus viuo eo, cum mihi dares. quod ita fit, si aut interpellatus non dedisti aut occidisti eum.*

Sed et si debitor in mora fuerit, & postea eam purgauerit, puta oblatoe, vel nouatione, re extincta, perinde liberatur, ac si nunquam moram commisisset, per textum in l. item si cum 14. ff. quod si homo, in verbis: *ita ut, si dominus eum quoquo modo receperit, is, qui ex stipulatione conuenitur, exceptione in ius fiat.*

ff. quod

1 ff. quod metus causa etc. Denique si alius ex parte debitoris, ut pote pater aut fideiussor moram fecerit, nihilominus rei interitu debitor liberatur; is vero qui moram fecit, utili actione conueniri debet, per textum in l. cum filius familiaris 49. in verbis: *At si pater in mora fuit, non tenebitur filius: sed utilis actio in patrem danda est. Quae omnia et in fideiussoris persona dicuntur.* ff. de verb. oblig.

## OBSERVATIO, XXXII.

An aliud pro alio, id est, res mobilis pro immobili, vel e contra solui possit?

### SUMMARIA.

- 1 Aliud pro alio solui posse affirmatur.
- 2 Aestimatio seu precium loco rei an succedere possit?
- 3 Aliud pro alio solui non potest

potest inuito creditori.

4 Impossibilitas facit, ut aliud pro alio solvatur, etiam inuito creditori.

5 Necessitas nullam habet legem.

6 In praxi Curia observatur, ut loco summa pecuniaria debita, pignora accipiantur.

7 Iuramentum a debitore exigi solet, quod aurum et argentum non habeat.

8 Ius Sax: contrarium disponens quomodo intelligendum sit?

9 Distinctio inter ius naturale et Civile, quoad solutionem.

10 Aestimatio Iudicis in datione pignorum qualis esse debeat?

11 In exigendo debito, quid ordo seruandus sit?

12 Sed an aliud pro alio iudicet, an res mobilis pro

R 2



immobili, aut e contra, solui potest? Et t quidem pro parte affirmatiua, faciunt textus juris, hi Primò in l. si domus 70. §. qui constitetur 3 ff. de leg. 1. ubi dicitur. quod, etiam si res aliqua in specie debeatur, aestimatio tamen eius solui possit. *Ausissimum est enim* (inquit ibidem textus.) concedi ex hac causa aestimationis officio Iudicis praestare. Secundò expresse innuit auct. de fideiuss. et mandat. coll. tit. 1. Cap. quod autem 3. in verbis: *Quod si quis mutauerit aurum, debitoris substantia credens, at ille ad restitutionem auri non sit id ineq. substantiam autem immobilis habeat, utrum creditor ardeat aurum omnimodò querens, ille verò non sit facile, neq. ulla mobilis substantia: sed si nec quispiam emptor immobilium eius rem adsit: tunc per Iudicem subtili aesti-*

ma-

matione facta rerum debitoris, secundum quantitatem debiti, possessionem immobilium creditoribus dari necesse est.

Tertio, conuenit cum supra dictis textus in l. si quis argentum 37. §. fin. autem 3. C. de donat. ubi dicitur. *Quod, si donator neq. argentum neq. seruum habens, vel non tantum quantum donauit, fecerit eorum donationem; tunc pro eo quod deest, aestimatio dari debeat.* Et t quod precium tunc aestimatio loco rei succedere possit, probatur per l. Imperator 70 §. fin. ff. de legat. 2. Cui concordat cap. Ecclesia 3. ext. ut lite pendente etc. lib. 2. tit. 16. Quod tamen DD. verum esse putant in iudicijs vniuersalibus puta legati, hereditatis, & similibus, secundum allegata iura Secus verò est in singularibus, ubi ut precium loco rei fungatur, non conceditur, per text.

in l. venditor 21. vers. *Quid si rem quam vendidi, alio possidente petij* Et litis aestimationem accepi, utrum precium illi debeo an rem? utiq. rem: non enim actiones ei, sed rem praestare debeo, ff. de hered. et act. vendita. Porro t pro parte negatiua militat hi textus. Primò in l. mutuum 2. §. mutui datio. n. in fine ff. de reb. credit. ubi expresse dicitur, quod aliud pro alio inuito creditore solui non possit. Secundò contrarium colligitur ex textu in pr. insti. quibus modis tollitur oblig. in verbis: *Vel si quis consentiente credente aliud pro alio sitauerit.* Et in l. manifesti iuris est 17. Cod. de solut. ubi dicitur. *Manifesti iuris est, tam alio pro debitore solvente, quam rebus pro numerata pecunia consentiente creditore datis, tolli paratam obligationem.* His aditipulatur etiam textus in d. l. si domus

71. §. cum alicui 4 ff. de legat. ubi dicitur. *quod cum alicui potulum legatum esset, velletq. haeres aestimationem praestare, iniquum id esse: neq. a praetore impetrari posse.* Verum t hi textus iam allegari, ita accipiendi sunt, si debitori rei debita solutio possibilis esset, per expressum textum in l. si deicommissa 11. §. ex his apparet 17. ibi: *cum verò ipsum praestari non potest, aestimationem esse praestandam* ff. de leg. 3.

Alioquin, si debitor rei debita soluendi facultatem non habeat, tunc etiam si eo casu, nulla scripta lex tueretur, necessitatis tamen ratio (quae; nullam habet lege n. a. g. l. i. ff. de off. consul.) ad hoc causam perduceret. Nam si non sit idoneus pecuniarum debitor, nec ullus emptor sit bonorum illius immobilium, nihil aliud certè facturus erat, quam prop-

rijs bonis cedere, & ita necessario res ad creditorem venirent, debitum recipere non valentem. Sicut itaq; Imper. Iustinianus *in dicta auth. de fideiuss. & mandat.* palam fatetur, se hanc legem, etsi minus forte gratam quibusdam creditoribus, propter tamen suam clementiam eo modo sancivisse; ita & non minori certe æquitatis & benignitatis ratione, in iudicio Regio, inter Alexandrum Piphan, & Anthoniū de Stezij Ciues Cracovien; & inter Albertum Fabrum, & Gregoriū Serificem, Ciues Lublinen; Nec non inter Melchiorem Krossnomicz Cinē Saxdecen; & Catharinā Paulonā VVoia-szowa Ciuem Casimirien; Anno 91. decisum fuisse, in libris decretorū reperiri potest, quod videlicet credito-

res

res loco summæ pecuniariz pignora à debitoribus offerentibus, vel in defectu horū, res immobiles in solutum accipere coacti fuerint: Prius & tamen iuramento per debitorem præstito, quod aurum, argentum, paratamq; pecuniam & meliora pignora, præter illa quæ ab eodem offeruntur, non habeat, quemadmodum in Curia inter easdem personas, & Moisen Iudæum, ac quendam dictū klucznik Año 1597. feriā secundā post festum Sancti Iacobi Apostoli Varssaviæ decisū fuisse constat. Quicquid in contrarium Ius & Saxonicum disponat, *ut videre est lib. 3. artic. 40. ubi dicitur.* Qui nummos vel argentum solvere debet, si pro hoc pignora præbuerit, aut mulctas, non (nisi hoc in promissione continetur,) liberatur. Nam

&amp;

& id iuxta distinctionem suprà allegatam intelligendum est, cum & hoc iure, si debito soluendo nō suppetat numi, ad pignora (quibus distrahendis ac vendendis datur spacium sex septimanarum) recursum fieri certum sit; per alios itidem expressos textus, ut potè, *lib. 1. artic. 70. & gloss lib. 3. artic. 39.* Quamvis non desint, qui & aliam distinctionem hic comminiscantur, ut scilicet aliud pro alio soluens, quantum attinet ius naturale nō liberetur: Naturalis enim obligatio semper id requirit, quod in illā deductum est, *ut in d. art. 40. & l. 2. ff. si certum petatur. & §. 2. Instit. quib. mod. re contra. oblig.* Secus est quo ad ius Civile. Hoc enim iure, æstimatio iudicis loco rei debitæ succedere potest, ut in dictis legibus. Proinde amplius queri potest.

Qua-

Qualisnam & datio illa pignorum, seu æstimatio iudicis fieri debeat? Ad hæc vide dict. *auth. de fideiuss. & mandat.* cuius verba sic se habent. *Rerum verò datio sit huiusmodi, quacumq; quidem meliora sunt, dentur creditori, quæ verò deteriora, apud debitorem post debiti solutionē manere sinantur. Etenim non erit iustum (inquit ibidem Iustinianus.) dantem quidem aurum, recipere autem aurū non valentem, sed coactum suscipere possessionem immobilem, non saltem meliora rerum debitoris percipere; & per hoc habere consolationem: quia si aurum non recipit, aut alia rerum quæ portari possunt, tamen licet ei possessionem non inutilem habere.* Vnde etli satis manifestè cōter quod creditor semper habeat electionem, ut scilicet res melio-

lio-



liores ad solutionem debiti sui acceptare possit; attamen res illæ ad æquivalentiam usque debiri, & coram iudice æstimari debent, per dict. auth. de fideiuss. & mādāt. in verbis: *subitis æstimatione facta rerum debitoris, secundū qualitatem debiti, &c.* prout etiam in textu Spec. Sax. d. lib. 1. artic. 70. his verō; tunc pignus exponatur aut vendatur, si pro debitis non poterit obligari. Et si plus valuerit, reo reddatur, si verò minus, iterum pignorando debita adimpleantur, dispositum est. Pro coronide verò obiter notandum est, quod debitor non soluendo existente, in exactiōe debiti ordo talis seruari debeat. Primò ut res mobiles & animales, pignoris iure à creditoribus capiantur; & ab illis (si ita libuerit) distrahantur. Quarum precium si

si non suffecerit, tūc demū ad res soli & immobiles recurritur. Quod si nec quæ soli sunt sufficiant, tūc peruenitur etiam ad iura, per textum in l. à Diuo Pio 15. §. in venditiōe. 2. ff. de re iudicata facit & gloss. iur. Sax. d. lib. 3. artic. 39. Postremò proceditur ad detentiōnem personæ, de qua infra obseruatione sequenti.

### OBSERVATIO XXXIII.

Verum debitor ob æs alienum carceribus mancipari possit?

#### SUMMARIA.

*Qui caret ære debet luere in corpore.*

*L. 12. tab. in debitores qualis fuerit?*

*Legis 12. tab. de debitoribus verba.*

*Consuetudo apud Romanos post l. 12. tab. de obstrictis ære alieno.*

Len

5 *Lex Petilio & Papyrio Coss. de ysdem lata.*

6 *Lex Julia de ysdem qualis fuerit?*

7 *Differentia inter legē Petilianam & l. Julianam.*

8 *Ius Nouellarū cessionem bonorum introduxit.*

9 *Debitoribus qui non ex accidenti, sed ex sua negligentia ad egestatem perueniunt, non subuenitur.*

10 *Cessio bonorum qualis esse debeat?*

11 *Actiones & petitiones cedi debent.*

12 *Cedens bonis, quando redit ad pinguiorem fortunam, conueniri denovo potest.*

13 *Ius Sax. debitorem carceribus mancipandū esse statuit.*

14 *Praxis Curie Ius Sax. sequitur.*

15 *Debitor in privatis carceribus detineri non debet.*

16 *Afflicto non est addenda afflictio.*

De-

*Debitoribus qui commiseratione sunt digni.*

**N** Superiori obseruatione dictum est: L. cessionem personæ debitoris, soluendo non exillens de iure licitam esse, quod probatur, primò per vulgaram illam Regulam. *Qui caret ære, luat in corpore.* l. fin. ff. de in ius vocan. & l. 1. in fine. ff. de poenis, ubi expresse dicitur: quod is, qui pœnam pecuniariam egentes eludunt, cessionem extraordinariam (intellige detentiōnem aut similit.) inducant. Et 2. jure antiquo 12. tab. debitores damnati, si iudicatum facere non possent, publicè vendi, & neruo operam dare soliti erant, teste Gellio nost. Attic. lib. 20. Cap. 1. & Lino decad. 2. lib. 6. ubi narrat de facto Manlij, qui centuriōnem quendam à feneratorum

S

rum

ru crudelitate liberauerat  
 Quinimo quod magis est,  
 hac eadem lege xii. tab:  
 institutum fuit, ut credito-  
 res debitoris corpus dissec-  
 arent, atq; inter se parti-  
 rentur. Quam legem in  
 gratiam eorum, quib; cum  
 antiquitate commercium  
 est, adiecisse operę precium  
 me facturum esse duxi.  
 Lex itaq; xii. tab. sic se ha-  
 bet: *Arīst confēssī, arīsq;  
 debītis indicatīs trīginta dies  
 iūsti sūnto. Pōst deīn mā-  
 nū mēctio ēstō, in ius ducitō.  
 Nē iudicatūm faxit, nēm  
 pōt, quip̄ endo eo an iure  
 vindex est, sciam ducto.  
 Vincitō aut peruo, aut cō-  
 pēditib; quādecim pōdo,  
 nē minore, aut si vōlet ma-  
 iore vincitō, si vōlet, suo  
 iūrito, nē suo vivit: qui em  
 vincitūm habebit, libram  
 farris endodie dato, si vōlet  
 plus dato. Et postea: Nē  
 cum*

*cum eo parit, sexaginta dies  
 in vinculis retincto. Si in  
 nundinis continuis in co-  
 mitium prociato, arīsq; a-  
 stemiam iudicati pradiato.  
 Tertijs nundinis capite pē-  
 nas lūio, aut trans lūberim  
 peregrē veniū ilo. At si plu-  
 ses esūt rei, Tertijs nundinis  
 parteis secanto: si plus ming-  
 ne secuescunt, nēsi fraude  
 ēstō. Postea t. tacito popu-  
 li consensu consuetudo pro  
 lege observata fuit, ut vide-  
 licet debitoris bona omnia  
 distraherentur, v. quę adeo,  
 ut nē ad victum quidem &  
 cultum quidquam ei relin-  
 queretur, authore Gellio  
 diāto lib. 20. cap. 1. Post, t.  
 tertium ius succelsit, per le-  
 gē Patilio & Papyrio Coss:  
 propter Lucij Papyrij cre-  
 ditoris libidinem, latam, ne  
 quis nervo aut compedib;  
 teneretur, sed ut pecunię  
 creditę causa, bona debito-*

*ris, non torpo obnoxiiū esset,  
 ut refert Lilius lib. 8. decad. 1.  
 6 Quarto t. loco lara fuit lex  
 Julia, ut debitoribus qui so-  
 luendo non essent, bonis  
 cedere liceret; quę bona  
 creditores, si eis videretur,  
 publicē constituta auctiōe  
 diuenderent: & qui jam bo-  
 nis celsissent, in eos credi-  
 toribus ius nullum esset,  
 neq; eos vel in servitutem,  
 vel ad operas dandas addici  
 aut in carcerem compingi,  
 aut vilo modo in eos ani-  
 madverti liceret l. 1. & l. 4.  
 7 Et qui bonis cēd. possunt. Neq; t. ve-  
 rō existimet quis pia m, nul-  
 lam inter hanc legem, & le-  
 gem Patiliam differentia n  
 fuisse: Res enim longe ali-  
 ter se habet. Cum lege Pati-  
 lia vincula solummodo, &  
 nexus sublati sint, carcer  
 autem priuatus, id est cu-  
 rodia in domo creditoris  
 usq; ad legem Juliam per-  
 man-*

*manferit d. l. 1. & t. qui bon. ced.  
 possunt. Postremo t. accessit g  
 jers Nouellarum, quō supe-  
 riora omnia abrogata sunt,  
 ut in Nouella Constit. 135. videre  
 licet. Hoc etenim iure di-  
 sponitur, ne debitores, qui  
 in vniuersum ex accidenti,  
 non lupina sua negligentia  
 (illis t. enim non subuenit  
 tur, pē. t. ex. in cap. nōn sal-  
 ut. 86. distinct.) res suas a-  
 misisse dicerentur; & ad so-  
 luendo potis non essent,  
 bonis omnib; (ita t. vide-  
 ro  
 licet, ut etiam ad sustentan-  
 dam vitam nihil eisdem  
 relinquatur ut textus in §. fin.  
 Instit. de actionibus, & in l. qui bonis ff.  
 de cess. bonorum tradit) cedere co-  
 gantur. Insurandū tamen,  
 (huiuscemodi debitor) per  
 adoranda prebeat eloquiū,  
 quod nullam rerum causa  
 occasionem aut aurum reli-  
 quum habeat, unde aris a-  
 lieni supplementum faciat,  
 S 2 per*



per textum in d. Nouella. 137. Actio-  
 11 nes & praeterea omnes & pe-  
 titiones, quaecunq; debito-  
 ri competunt, competitu-  
 rae sunt, creditoribus cedi  
 debent, ut si quid forte ali-  
 unde exigere possint, sibi  
 habeant, in eadem Nouella  
 disponitur. Vnde haud ob-  
 12 scure colligi potest, quod  
 hoc iure nouo, non tantum de-  
 betio personae debitoris, sed  
 etiam occupatio bonorum  
 ipsius omnium sit prohibi-  
 12 ta. Neq; & tamen per hoc  
 liberatur a debito, sed si po-  
 stea ad pinguiorem fortunam  
 peruenierit, de nouo conueni-  
 ri potest, d. §. fin. Instit. de act. &  
 d. l. in bonis ff. de cess. bonorum.  
 13. Verum & ius Saxonicum,  
 contrarium lib. 3. artic. 39. his verbis:  
*Qui debita in iudicio petit*  
*ab eo qui soluendo non est, nec*  
*poterit pro eo habere stipulan-*  
*tem, iudex eum pro debitis cre-*  
*ditori debet presentare, cum*

*cum laboribus & cibariis (aeque*  
*suae familiae) tenetur prouide-*  
*re, & si velit, compedi eum*  
*includat, aliter eum non de-*  
*bet tormentare.* Et text. ju-  
 ris Municip. artic. 27. cum  
 glossa ibidem. tenent. Quod  
 & sane, etsi satis durum atq; 14  
 inhumanum videatur; at-  
 tamen etiam in praxi serua-  
 ri videmus, prout etiam,  
 in Curia, inter Lettoma &  
 Dzieza, Ciues Cracouien:  
 Anno 1591. pronunciatum  
 fuit. Et quod alimeta a cre-  
 ditore debitori in carceribus  
 detento praestari debeant, ex-  
 tar decretum S. R. M. Crac:  
 feria secunda in vigilia festi  
 S. Iacobi Apostoli. Anno 95.  
 Inter Vilain & Ciues Ge-  
 danen: Neq; & tamen de 15  
 bitor priuatis carceribus  
 (qui legibus omnino sunt  
 prohibiti ut tot. tit. Cod. de pri-  
 uat. carcer. inhib. videre licet.)  
 includat; sed in publico ali-

quo

quo loco, honesto tamen,  
 minimeque squalido deti-  
 neri debet. Negari autem  
 non potest, quod creditor  
 hac ratione nihil amplius  
 consequatur, quam ut de-  
 bitorem satis alias mila-  
 bilem, magis adstringat, quod  
 16 & humanitas non admittit,  
 ut in l. Diuus. 14. ff. de offic. Praesid. ha-  
 17 betur. Quod & in his, qui  
 non sua culpa, sed fortunae  
 vicio ad egeitatem redacti sunt,  
 nullo negotio concesserit;  
 illos vero, qui per alea n. &  
 pocula decoctis omnibus  
 bonis, soluendo non sunt,  
 hac commiseratione mini-  
 me dignos carceribus vero  
 dignissimos existimare in.  
 Cum & Respub. interfit,  
 ne quis re sua abutatur,  
 §. sed & maior, Instit. de his qui sunt  
 sui vel alieni iuris; quod etiam  
 Iudices, in cognoscendis hu-  
 iusmodi causis, diligenter  
 considerare debent.

OB-

OBSERVATIO,  
XXXIIII.Vtrum debitor solu-  
tionem offerens, liberetur?

## SUMMARIA.

Solutionem offerens libe- 1  
ratur.Soluere paratus, soluenti 2  
similis esse censetur.Conditio pro impleta habe- 3  
tur, quando non per eum ste-  
tit, quominus impleatur.Iuris Sax: dispositio, quod 4  
offerens pecuniam non libe-  
retur.Oblatio pecunia qualisna 5  
esse debeat?Pecunia in loco publico de- 6  
poni debet.

Locus publicus quis dicatur? 7

Effectus iusta & legitima 8  
oblationis.Deposita pecunia in loco  
publico, ita demum liberat 9  
debitorem, si ibidem rema-  
neat.

Ob-

10. Obligatio quibz modis co-  
trahitur, ipse dissolui debet.

11. Obligatio fit quatuor mo-  
dis.

12. Obligatio tollitur itidem  
quatuor modis.

**N** verò debitor solutionem offerre. creditore eandem non acceptante, obligatio debitoris dissolvatur. Et si quamvis primo quidem intuitu, debitorem oblatione facta omnino liberari dicendum videatur; per expressum textum juris Civilis, in l. si debitor. 30 ff. de solut. in his verbis: Si debitor offerret pecuniam, qua peteretur, creditor non accipere, pretor ei denegat actiones. Cum & alias leges eum, qui paratus est solvere, solvendi similem faciant. arg. l. tunc. si nulli 24. ff. de condit. & demonstras. quae tradit: tunc si quis re-

ceptum esse; quoties per eum ruius interest; conditionem impleri; fit, quominus impleatur; ut perinde habeatur, ac si impleta conditio fuisset. Contrarium tamen

4  
Ius Sax. lib. 2. artic. 11. in verbis  
Cui autem argentum vel nummi sunt persolvendi licet ad terminum solutionis non venisset, vel si venerit, & pecuniam noluerit acceptare, per hoc tamen pecuniam suam non amittit. Illum vero diem se noscat perdidisse: dispoere videtur. Quae intra, inspecta rei ipsius veritate nequaquam inter se pugnat. Textus & etenim d. l. si debitor. 5  
non ita simpliciter accipiendus est, sed certis quibusdam adiectionibus supplari debet. Et prius quidem requiritur, ut res ipsa congruo tempore & loco offeratur, consignetur, &

deponatur, ita nimirum, ut is, cui offertur, non habeat impedimentum, quo minus recipere possit. per clarum textum. in l. ob signatione. C. de solut. in verbis: Ob signatio totius debita pecunia solenniter facta, liberatione contingere manifestum est. Sed ita demum oblatio debiti liberatione parit, si eo loco, quo debetur solutio fuerit celebrata. Vnde satis liquido constat, quod pecunia oblata ob signari; & quod in iura est, in publico deponi debeat, per expressum textum in l. acceptam 19. C. de iur. cuius haec est dispositio: Acceptam mutuo sortem cum usuris, licetis, creditoribus post contestationem offerat: at si non suscipiant, consignatam in publico deponere. Qui 7  
7 & autem locus publicus dicatur, tradit eadem lex his verbis: In hoc autem casu pub-

publicum intelligi oportet, vel sacratissimas aedes, vel ubi competens Iudex super eare adiuvit; deponi eas disposuerit. Effectus & deinde 8  
istius oblationis sequuntur.

Quo subsequitur (inquit textus) etiam periculum debitor liberabitur, & ius pignorum tollitur. Quod & tamen ita verum est, si deposita pecunia ibidem duret, neque eam postmodum debitor auferat; prout eadem lex in fine admonet: Creditori scilicet actione utilis, ad executionem earum, non adversus debitorem, nisi forte eas receperit: sed contra depositarium, vel ipsas competentem pecuniam, id est possidentem pecunias. Quae omnia Curia etiam Regalis firmissime tenet; & ita senper pronuntiatur, ut in causa Pauli Koszucki, cum tenentarijs villae Bartodzieie,

An-



Anno 96 & alijs, videre licet. Porro, non solum obligatione, modo quo præmissum est, factâ, sed & alijs modis liberatur debitor ab obligatione. Qua in re tenenda est regula: Quod  
 10 quibus modis contrahitur obligatio, ijs etiam solui debet, per vulgatâ Regulam juris, quæ docet: *Nihil tam naturale esse, quàm eo modo quodq; solui, quo colligatum est.* l. nihil tam naturale. ff. de diuersis reg. iur. Quemadmodum  
 11 itaque omnis obligatio quadrupliciter, id est, aut re, aut verbis, aut litteris, aut consensu contrahitur, per textum in § fin. Instit. de oblig. ita nullum dubiū est, quin eadem quadrariam tolli  
 12 possit. Tollitur enim primò solutione reali & effectuali eius rei, quam debeo, de qua hic, & in superioribus

bus observationibus dictū est. Secundo, compensatione, ut in l. eius §. de solut. Tertiò, acceptilatione, de qua toto tit. Cod. & Digestor. de acceptilat. Quartò nouatione seu delegatione cuius sit mentio in l. ex contractu 2. §. de nouat. & de legat. & obseruat. sequen. tractat.

## OBSERVATIO, XXXV.

Nouatio vtrum tollat priorem obligationem?

### SUMMARIA

1. *Nouatio qua dicatur?*
2. *Nouatio alia voluntaria, alia necessaria.*
3. *Iudicium in iuratum dari non potest.*
4. *Iure nouo Nouatio non intelligitur facta, nisi id expresse actum sit.*
5. *Nouatio ex verbis & verisimilibus coniecturis colligi debet.*

No-

6. *Nouatio etiam per acceptilationem fieri solet.*
7. *Delegatio est species nouationis.*
8. *Nouatio locum habet, si obligatio sequens sit Civilis vel naturalis.*
9. *Pupillus sine auctoritate tutoris naturaliter obligatur.*
10. *Seruus ne naturaliter quidem obligari potest.*



**C**ontroversum est apud Iuris Interpretes: Vtrum nouatio simpliciter, & de plano tollat priorem obligationem? Et quamuis ex ipsa definitione nouationis, quæ in l. 1. ff. de Nouat. proponitur, manifestè liqueat, Eam nihil aliud esse, nisi prioris debiti in aliam obligationem vel Civilem vel naturalem transfusionem atq; translationem, hoc est, cum ex precedenti causa ita

nova constituitur, ut prior perimatur: Nouatio enim (inquit ibidem l. C. Ulpran) à nouo nomen accepit, & à noua obligatione. Et in §. præterea. Instit. quib. mod. toll. oblig. id expresse dicatur. *Nouatione tolli obligationem: veluti si id quod tibi Seruus debebat, à Titio dari stipulatus sis. Nam interuentu noua persona, noua nascitur obligatio, & prima tollitur, translata in posteriorem.* Et.

Verumtamen DD. in voluntarijs tantum, non autem necessarijs nouationibus, id obtinere cōmuniter statuunt, per textum in l. aliam. 29. ff. de Nouat. Voluntaria etenim Nouatio illa dicitur, quæ fit per stipulationem, idq; quatuor modis, ut pote, mutata causa vel statu prioris obligationis; vel mutata persona creditoris, vel debitoris, vel deniq; vtriusque;

no-

T

quæ;

quē; quod in l. fin. Cod. de Nouat. clarius explicatur. Necessaria verò, quæ per litis contestationem iudicio accepto introducitur; v. ex l. vnic. Cod. etiam ob Chyrogaph. pec. pign. teneri posse. patet. quæ idēo necessaria appellatur, quia ꝑ iudicium in inuitum dari solet, per textum in l. inter stipulantes. 83. §. 2. ff. de verb. oblig. Porro ꝑ jus nouū, quod à Iustiniāo introductū est, ad eum solūmodo casum id restringit, si videlicet inter partes expressē hoc actum sit, quod secunda obligatio priorem tollere debeat. Nam & in d. §. præterea. Instit. quib. mod. toll. oblig. Imper. Iustinianus statim subdit hæc verba: Sed cum hoc quidam inter veteres constabat, tunc fieri nouationem, cum nouādi animo in secundā obligationem itum fuerat: per hoc autem dubiū erat, quando novan-

di

di animo videretur hoc fieri. Quasdam de hoc præsumptiones alij in alijs casibz introducebāt: Ideo nostra processit constitutio, quæ apertissime definiuit, tunc solum nouationem prioris obligationis fieri, quoties hoc ipsum inter contrahentes expressū fuerit, quod propter nouationem prioris obligationis conuenerunt. Alioqui ꝑ manere pristinam obligationem, ꝑ secundam ei accedere, ut maneat ex utraqz causa obligatio, secundū nostrā Constitutionis definitionem, quam licet ex ipsius lectione apertius cognoscere.

Extat autem hæc Imper. Iustin. constitutio in l. fin. C. de nouationibus: cuius is tenor:

Nouationum nocentia corrigentes volumina, ꝑ veteris juris ambiguitates rescantes, sancimus; si quis vel aliam personam adhibuerit,

vel

vel mutauerit, vel pignus acceperit, vel quantitatem augendam vel minuendam esse crediderit, vel conditionem seu tempus addiderit, vel detraxerit, vel cautionem minorem acceperit, vel aliquid fecerit, ex quo veteris juris conditores introducebant nouationes, nihil penitus prioris cautela innouari, sed anteriora stare, ꝑ posteriora incrementum illis accedere: nisi specialiter remiserint quidē priorem obligationem, ꝑ hoc expresserint, quod secundam magis pro anterioribus elegerint. Et generaliter definimus, voluntate solum esse, non lege nouandum; ꝑ si non verbis exprimat, ut sine nouatione causa procedat, hoc enim naturalibus inesse rebus volumus. ꝑ non verbis extrinsecus superuenire. Sanē ꝑ quando ex

ver-

verbis, alijsq; verisimilibus coniecturis necessario colligitur, partes à prima obligatione recedere, & illam in secundā transferre voluisse, etiam si id specialiter non expresserint, obligationem esse immutatam, D D. communiter tradunt; vt notant Andr. Geil. practic. obser. lib. 2. obser. 30. M. nsinger. in suis comment. Instit. d. §. præterea. tit. quib. mod. toll. oblig. in verbis: expressum fuerit. Quam sententiā D Dni Atsettores, in causa Schirner contra Iaschke Ciues Gedanen. Anno 99. feriā tertia post Dominicā Iudica, lequuti sunt. Proinde ꝑ si acceptulatio interueniat, quæ iuxta præscriptū juris communis liberat omnino debitorem etiam pecunia soluta, nō sit, per text. in l. 29. §. si ꝑ ff. de acq. vel manifeste colligitur anling nouandi, id est prius obli-

T. 2. m. 2. l. 1. g.



gationis in nouam transfe-  
 7 rendi. Sic t̄ cum quis credi-  
 tori suo delegat vice sua de-  
 bitorem contentientem, e-  
 tiam si expresse dictum non  
 sit, id fieri animo nouandi,  
 nihilominus tamen sic no-  
 uatio. per text. in l. 2. Cod. de Nouat.

8 Insuper t̄ sciendum est, no-  
 uationem ita demum sub-  
 sistere posse, dummodo se-  
 quēs obligatio aut Civiliter  
 teneat aut naturaliter ut  
 puta si pupillus sine auto-  
 ritate tutoris promiserit,  
 ut in l. 2. ff. de nouat. habetur.

9 Nam t̄ hoc casu, quia videli-  
 cet pupillo naturaliter tantū  
 obligatur, res idcirco amit-  
 titur, & prior debitor libe-  
 ratur, posterior verò obli-  
 gatio nulla est, per textum in g.  
 preterea. insit. quib. mod. tollitur oblig.  
 quod in seruo aliter se ha-  
 bet. Nam t̄ is, extra causam  
 10 sui peculij ne naturaliter  
 quidem obligari potest, per  
 text. in l. serui in §. 10. ff. de fideiussor.

& ideo nouatio cum eodē  
 facta manet inutilis, prout in  
 d. §. preterea, traditum est.

## OBSERVATIO XXXVI.

Vsuræ an de iure sint  
licitæ?

### SUMMARIA.

1 Usura iure diuino probi-  
bentur.

2 Ius Canonicū vsuras im-  
probat.

3 Usuras approbans pro ha-  
retico censetur.

4 Leges Ciuiles nō dedignantur  
sacros Canones sequi.

5 Usura iure Ciuili permit-  
tuntur, & modus earū pra-  
scribitur.

6 Opinio quorundam, quod  
etiam iure diuino non om-  
nes vsurae sint prohibita.

7 Usurae alia lurratoria, alia  
compensatoria, alia punito-  
ria dicuntur.

Ne-

8 Nemo alteri cum suo dam-  
no benignè facere cogitur.

9 Auctoris sententia, quod  
usura iure Ciuili sint per-  
missa, non approbata.


10 Dogmata quatuor Syno-  
dorum pro legibus obseruari  
debent.

11 Usus fructus earum rerum  
quæ usu consumuntur, esse  
non potest.

12 Inter vsuras & censu differe-  
rentia.

13 Censu & pensiones ex re-  
ditibus venditis sunt liciti.

14 Censu & pensiones nō de-  
bent excedere modum aqua-  
litatis.

 Suras non so-  
lum iure diuino  
& Canonico, sed  
etiam Ciuili, omnino esse  
prohibitæ, fortè quis ex his  
authoritatibus concludere  
possit: Prohibentur t̄ liqui-  
dem illa expresse præcepto  
di-

diuino, ut videre est *Leuit. cap.*  
*25. in versic. Ne accipias vsuras*  
*ab eo, nec amplius quàm de-*  
*disti; time Deum tuum, ut*  
*vinere possit frater tuus a-*  
*pud te.* Et postea: Pecuniā  
 tuam non dabis ei ad vsu-  
 ram, & frugum superabun-  
 dantiam non exiges. *psalmo*  
*item 14. & apud Ezechielem. Cap. 18.*  
 Saluator deniq; ipse sermō  
 præcipit, ut mutuū dem  
 nihil inde sperātes. *Luca cap. 6*

Quod item t̄ textus juris  
 Canonici omnino probāt,  
 ut videre est *tot. tit. de vsura.*  
 quinimod̄ t̄ hoc eodem iure  
 3 statuitur, ut pertinaciter al-  
 serens, vsuras exercere non  
 esse peccatum, pro hæretico  
 cenleatur *Clement. m. in si-*  
*ne, de vsuris.* Cum autem t̄ nec  
 4 iura Ciuilia dedignentur la-  
 cros Canones sequi, per ex-  
 pressum text. in l. 2. Cod. de summa Tri-  
 nitate. in verbis: *Cunctos po-*  
*pulos, quos clementia nostra*

re-

regit imperium, in tali volumus religione versari, quā *Diuum Petrum Apostolum* tradidisse Romanis religio usq; adhuc ab ipso insinuatā declarat, quamq; Pontificem Damasum sequi claret.

Consequens est, quod etiam legibus Imp. usurae sint prohibita. Verumtamen huic sententiae manifeste repugnant expressi iuris Ciuilis textus: Et primò quidem in l. Eos 29. *Cod. de usuris* qua Imp. Iustinianus formam praescribit usuris certam, ut potè illustribus personis permittit trientes, id est quatuor in centum; Mercatoribus autem, qui alias pecuniā quantum faciunt, beliales, id est octo in centum; Caeteris vero hominibus semisses, id est sex in centum: Feneratoribus deniq; maricimis centesimas,

hoc

hoc est, duodecē in centum. Quod item admodum clare patet ex *l. tit. ff. ex Cod. de usuris*. Item Nouell. Consti: penè infinitis, quales sunt, Nouell. 32. 33. 34. 106. 121. 138. 160. in quibus omnibus de usuris agitur.

Hanc itaque Antinomiā Interpp: juris conciliare cupientes, multum in eo elaborant. Quidam enim lege diuina non omnes usuras, sed illas tantum, quas Iudaei sua lingua Nesser, hoc est, morsum, aut quod tantundem est, improbas appellabant, esse prohibitas, ut notat Molineus in suo tract. de usur. Proinde & illud dictū Saluatoris nostri: Mutuū dare nihil inde sperantes, non min⁹ pertinere ad sortē ipsam principālē, quam ad usuras, atq; ita consilium potius esse, quā pra-

cep-

ceptum existimant: Alij vero (quorum sententia est communior) distinguendum esse putant, inter usuras lucratorias, compensatorias, & punitorias. Lucratoriae etenim usurae dicuntur, quae ex mero mutuationis officio (quod gratuitum esse debet, *l. fin. ff. de condi. ob. turb. caus.*) lucrum faciunt, & idē non solū lege diuina, sed etiā jure gentiū & Ciuili prohibentur, per supra allegata jura. Compensatoriae verò, quia non lucrum supra sortem mutuo datam exigunt; sed saltem precium seu aestimationem vsus sortis consumptae, cum damno creditoris (quod videlicet tandiu caruit pecunia) petunt; idcirco non omnino videntur esse prohibita. Nemo enim alteri cum suo detri-

men-

mento benignè facere cogitur, teste Apostolo *1 Cor. 13. 7.* *gloss. juris Sax. lib. 1. artic. 4. vbi etiam decem ferè cas⁹, quibus usurae sunt permissae, recensentur.* Punitoriae deniq; quae propter moram debitoris in soluēdo ex stipulatione prouenire solent, summa aequitatis ratione sustineri possint. Multum etenim interesse potest creditoris, ut die constituta pecunia mutuata à debitore persoluatur. Vnde Paul⁹ *1 Cor. 7.* rectè ait: *Usuras non propter lucrum petentium, sed propter moram non solventium infligi, l. cum quidam §. si pupillo. ff. de usur.* Mihi certe haec DD 9 opiniones non usq; adeo satis faciunt. Existimo enim, quod usurae sint quidem jure Ciuili permissae, idq; maioris mali euitandi causa, sed non sint approba-

ta



10 *12*; tum / quod Impp. sacros Canones, & quatuor Synodorum dogmata, sicut sacras scripturas, & regulas pro legibus observari voluerint, *vt imp. Iustinian. Nouella. de Ecclesiastico. tit. 121. §. 1.* expressis verbis tradit; tum etiam  
 11 quod / res quæ usu consumuntur, neq; naturali ratione, neq; Ciuili, vsum fructum recipiant, *per expressum textum in §. constituitur. Instit. de usu fructu.* Porro / sciendum est,  
 12 aliud esse vsuras, aliud pensiones seu census ex venditis redditibus (quales potissimum in Regno Ecclesiastici habere consueuerunt,) prouenientes. Cuius rei, malè feriati quidā nulla distinctione habita, censu seu pensiones huiusmodi pro fauore accipiunt; & vitium hoc Ecclesiastico ordini satis impudenter adscribere audent. Vsuræ namq; sunt, quæ

quæ supra sortem vnà cum sorte à debitore creditori restituantur, vt supra dictum est. At in huiusmodi censibus, quia nedū supra sortē aliquid redditur, sed etiam fors ipsa tandiu manet penes venditorem, quamdiu talem pensionem soluit, & aliud saltem pro sorte, nempe reditus, qui est merx in hoc contractu, persolui solet; idcirco / etiam huiusmodi venditiones redditu, & pensiones seu census inde prouenientes, sunt iusti & liciti *per textum in Cap. 1. & 2. extra. de empt. & vendit. in verbis: Prefatos contractus licitos inique conformes, & vendentes eosdem ad ipsorum solutionem censuum & reddituum iuxta dictorum contractuum tenores, (remoto contradictionis obstaculo) efficaciter teneri auctoritate Apostolica presentium serie de-*

14 *declaramus.* Si / tamen istæ pensiones sint legitimæ & æquitati consonæ: Nam si terminos æqualitatis nimium excedant, iniquæ sunt & usurariæ, *per textus in Cap. in ciuitate; & Cap. fin. de vris; & Cap. ad nostram, tit. de empt. & vendit.*

## OBSERVATIO XXXVII.

Commodatæ rei periculum, vtrum ad commodantem; an verò ad commodatarium spectare debeat?

### SUMMARIA

- 1 Commodatarius quid prestare teneatur?
- 2 Commodatum debet esse gratuitum.
- 3 Dolus tantum quando in commodato prestari debeat?
- 4 Dolus & culpa quando prestanda sit in commodato?
- 5 Levis culpa quando prestanda veniat?

Ca-

Casus fortuiti in commo- dato prestari non debent, & qui dicantur casus fortuiti?

Casus etiam fortuiti interdum prestari solent.

Rei commodata aliter vtens furtum committit.

Æstimatio emptioni similis est.

lure Sax: domino commodanti non competit actio, nisi aduersus commodatarium.

Res commodata dominum an transeat in commodatarium?

Res furto ablata, quando domino vindicari possint?

Dolus nemini patrocinari debet.

**R**oxina actio, in rebus mutui, est commodati; & idcirco non inconcinne queri potest: Rei commodatæ periculum vtrum ad commodantē; an verò ad commodatarium pertinere debeat

V

beat

1 beat? Et *¶* jure quidem Ci-  
uili nullum est dubiū, Com-  
modatariū ad præstandum  
dolum & culpam; imò &  
custodiam obligari, per ex-  
pressos textus in l. si, vt certo, §.  
§. nunc videndum 2. & §. custodiam §.  
& in l. Si mei 12. & toto ferme tit. ff.  
commodati. Cuius rei ra-  
tio, ea potissimum reddi  
2 potest, quod commodatum  
sit gratuitum, per text. in §.  
item is cui. in fine. Instit. quib. mod. re  
contra. oblig. & plerumq; solam  
utilitatem contineat eius,  
cui commodatur. vt in d. l. Si  
vt certo, d. §. nunc videndum. in fine. vi-  
dere est. Verum quia plerūq;  
(vt textus habet.) non sem-  
per id fieri solet; idcirco hac  
distinctione res explicanda  
3 est: Aut *¶* enim hic contra-  
ctus fit commodantis tan-  
tu. ingratia; vt puta, si quis  
sponsæ fortē suæ. vel vxori,  
quod honestiq; culta ad se de-  
duceretur, commodauit or-  
namenta, eo casu, si fuerint  
amif-

amissa, præstatur tantum  
dolum, per-expressum text.  
in d. l. si, vt certo. §. interdum 10.  
Aut *¶* fit vtriusq;, tam 4  
commodantis, quam com-  
modatarij causa, vt in l. in rebus,  
18. ff. commodat. in verbis: *At si*  
*utriusq;, veluti si commu-*  
*nem amicum ad canam in-*  
*uitauerim, tuq; eius rei cu-*  
*ram suscepisses, & ego tibi*  
*argentum commodauerim:*  
*scriptum quidem apud quos-*  
*dam inuenio, quasi dolum*  
*tantum præstare debeas; Sed*  
*videndum est, ne & culpa*  
*præstanda sit: vt ita culpa*  
*fiat æstimatio, sicut in rebus*  
*pignori datis & dotalibus æ-*  
*stimari solet. Aut *¶* deniq; 5*  
ipsius commodatarij utili-  
tatem concernit; & hoc ca-  
su præstatur ab eo non so-  
lum dolum & culpa, vt supra  
dictum est, sed etiam dili-  
gentia talis, qualem diligen-  
tissimus quisq; paterfamili-  
as

lias rebus suis adhibet; ita vt  
6 tantum *¶* eos casus non præ-  
stet, quibus resisti non possit,  
veluti mortis seruorum,  
qua sine dolo & culpa eius  
accidunt; latronum, hosti-  
umue incurfus, piratarum  
insidias, naufragiū, incen-  
dium, fugas seruorum, qui  
custodiri non solent, prout  
id in d. l. in rebus. in pr. hisce ver-  
bis exprimitur. Quod ta-  
men fallit in aliquot casib9,  
7 vt *¶* potè, si commodatari-  
us re commodata in alio  
loco vtatur, per textum in  
d. l. si vt certo. §. Sed interdū 7. in verbis:  
Sed interdum & mortis  
damnum ad eum, qui com-  
modatum rogauit, pertinet.  
Nam si tibi equum commo-  
dauero, vt ad villam addu-  
ceres, tu ad bellum duxeris,  
commodati teneberis; idem  
erit & in homine. quin-  
8 imò *¶* & furti tenetur, qui  
re commodata aliter atq;  
con-

constitutū est, vtitur; vt textus  
ibidem §. quinimò 8. tradit; quod  
iure Sax: non obtinet, per  
textum in lib. 3. artic. 22. ibi: *In his*  
*verò furtum aut rapinam*  
*debitor dice non poterit com-*  
*mississe.* Vel si interpella-  
tus sit rem restituere, non  
restituit; tunc quia moram  
committit, tenetur de casu  
fortuito, per textum in l. quod te ff.  
reb. creditis. Et est expressus te-  
xus Sp. Saxo: lib. 3. artic. 22.  
Vel si deniq; expressè pactū  
intervēiat de casu fortuito.  
9 per text. in d. l. si, vt certo, §. interdū. 10.  
in verbis: *vt puta si quis ita*  
*conuenit. &c.* id est, si forte  
accipiens de æstimatione  
reddenda speciatim conue-  
nisset. Nam *¶* eo casu, æsti-  
matio emptioni similis est,  
per textum in l. cum fundus, ff. locat.  
Verum iure Saxonū, quod  
etiamnum in praxi servari  
videmus, horum longè di-  
uersa videtur esse ratio.



10 Cum etenim ꝑ hoc iure ip-  
 si domino comodanti nul-  
 la actio competat aduersus  
 eum, cui commodata rei  
 alienatio facta est, sed ne-  
 cesse habeat conuenire ip-  
 sum commodatarium, per  
 hanc clarum textum in lib. 2.  
 artic. 60 ibi: *Qui alij equum,  
 vestimenta, vel aliquod mo-  
 bile concesserit obligauerit, et  
 aut quoquo modo res ab eius  
 potestate (cum consensu suo)  
 alienetur, si percipiens eam  
 rem vendiderit, aut ultra  
 obligauerit, seu detesserane-  
 rit, vel si eam rem furto spo-  
 liat, amiserit, qui eam in  
 huiusmodi potestatem tri-  
 buit, nullam nisi aduersus e-  
 um, cui hanc rem concessit  
 aut obligauerit, habet ac-  
 tionem*: consequens est,  
 11 ꝑ quod possessio & domi-  
 nium rei commodatae in  
 ipsum transferatur, & ideo  
 eti-

etiam omne damnum &  
 periculum ipsum, tanquam  
 dominum rei, concernere  
 debeat, argumento l. neces-  
 sario § ff. de peric. & comod. rei vendita.

Iure autem Ciuili, quia in  
 commodato neq; possessio  
 neq; dominium transferri  
 potest, per expressos textus  
 in l. rei, § & l. nemo, § ff. commodati.  
 Idcirco non solum aduersus co-  
 modatariu sed etiam aduersus  
 quemcunq; rei commoda-  
 ta possessorem, commo-  
 danti datur actio, prout te-  
 xus in l. fin. § tales, his verbis:

Tales itaq; ambiguitates  
 veteru, immo magis (quod  
 melius dicendum est) amba-  
 ges nobis decidentibus in tan-  
 ta rerum difficultate simpli-  
 rior sententia placuit: ut in  
 domini sit voluntate, siue  
 commodati actionem aduer-  
 sus res accipientem mouere  
 desiderat, siue furti aduersus  
 eum, qui rem surripuit: Et  
 al-

alterutra earu electa, domi-  
 num non posse ex panitentia  
 ad alteram venire actio-  
 nem: Cod. de furtis. admodum  
 clare docet. Quod certe e-  
 tiam Iure Saxonico dicen-  
 dum videtur; per expressum  
 textum lib. 2 artic. 36 in verbis:  
*Qui post alterum diem fur-  
 tum aut spoliū suū sibi  
 ablatum, apud quemquam  
 inuenerit, qui illud manife-  
 ste emit, & ulterius hoc non  
 occultauit, quod is poterit  
 comprobare, ille per ma-  
 nualem factionem non est  
 incusandus; nisi forte (sui iu-  
 ris) passus sit detrimentum,  
 sed actor cum licentia iudi-  
 cis suas res potest vindica-  
 re*: Ex quo, contrarium  
 his, quae supra dicta sunt, in-  
 ferri potest, ut scilicet quili-  
 bet res suas ubicunq; reper-  
 tas, vindicare possit. Quod  
 12 verum est, ꝑ si res tanquam  
 propriae alicuius vero domi-  
 no

no furto ablatae sint; secus  
 si tanquam commodatae.  
 Nam tunc commodatarij  
 est periculum, & domino  
 in commodatarium actio  
 competit, ut supra di-  
 ctum est; commodatario  
 vero in furem, vel eum qui  
 possidet: per expressu tex-  
 tum in d. l. fin. §. 1. ibi: *Eum  
 autem qui pro re commoda-  
 ta conuenitur, posse aduersus  
 furem quidem furti actione  
 habere*: quinimò Interpp:  
 quidam istius iuris textum  
 d. lib. 2. artic. 60. ita restringen-  
 dum putant, si is qui rem  
 huiusmodi commodata  
 possidet, sciat rem illam fu-  
 ite commodatam, quod  
 tunc liceat domino com-  
 modanti etiam ab illo pos-  
 sessore rem suam vindicare;  
 idq; propter malam fidem.

Nemini ꝑ enim dolus suus 12  
 per occasionem iniuriam contra  
 aequitatem naturalem pro-  
 des-

desse debet, ut in l. 1. §. 1. ff. de do-  
li mali & met. except. habetur.

## OBSERVATIO XXXVIII.

Vtrum possessor duo-  
bus simul rem petentibus  
respondere teneatur?

### SUMMARIA.

- 1 Iure Civili petitio unius  
non impedit petitionem al-  
terius.
- 2 Iure Sax: post prastitam  
Varandam actor reum de-  
fendere debet, ne ab alio im-  
petatur.
- 3 Iure Sax: possessor non te-  
netur respondere priusquam  
illi qui petunt rem, inter se  
experiantur.
- 4 Res litigiosa apud possesso-  
rem remanet, vel iudici tra-  
ditur.
- 5 Multam prastare tene-  
tur, qui iniuste petit rem ali-  
enam.

Ex-

Explicatio textus artic. 21. 6  
lib. 2.

**R**oindè si duo  
eandem rem ab eo-  
dem petant, quid  
iuris sit: haud incongruè  
hoc loco quæri potest? Et  
jure quidem Civili, unius  
petitio nō impedit petiti-  
onem alterius; & executio in  
gratiam eius qui vicerit, fieri  
poterit; dummodò præ-  
stet cautionem, si alter rem  
evicisset, se eam redditurū,  
ut in l. pen. ff. de petiti. heredit. habetur.  
cuius is est tenor: Cum idem  
eandem hereditatem aduer-  
sus duos defendit, & secun-  
dum alterum ex his judica-  
tum est, quæri solet, utrum  
perinde ei hereditatem resti-  
tui oporteat, atq;, oporteret,  
si aduersus alium defensa non  
esset: ut scilicet, si mox &  
secundum alium fuerit iudi-  
catum, absolvatur is, cum  
quo actum est: quia neq;  
pos-

possideat, neq; dolo malo fe-  
cerit, quo minus possideret,  
quod iudicio reuictus resti-  
tuerit; an quia possit & se-  
cundum alium judicari, non  
aliter restituere debeat quā  
si cautum ei fuerit, quod ad-  
uersus alium eandem here-  
ditatem defendit. Sed melius  
est, officio Iudicis cautione  
vel satisfactione uscto me-  
deri; cum & res salva sit  
ei qui in executione tardior  
venit aduersus priorem vi-  
ctorem. Cui ad verbum  
ferè concordat textus in l. 4  
à quo §. 7. ff. de rei vindicat. qui sic se  
habet: Is à quo fundus peti-  
tus erat, ab alio eiusdem fun-  
di nomine conuentus est: qua-  
rebatur, si alterutri eorum  
iussu iudicis fundum resti-  
tuisset, & postea secundum  
alterum petitem res iudi-  
cetur, quemadmodū non  
duplex damnum traheret.  
Respondi, uter prior Iudex

dicaret, cum oportere ita  
fundum petitori restitui iu-  
bere, ut possessori canceret  
vel satisficeret, si alter fun-  
dum evicisset, cum prastare.

Iure autem Saxonico lon-  
gè aliter id obliuatur: Nā  
actor, qui prius petere in-  
cepit, post Varandam præ-  
stitam, reum defendere te-  
netur, ne eius rei nomine  
ab alio conueniatur; per  
textum Sp. Sax: lib. 2. artic. 18.  
ut supra obser. 12. num. 10. dictum est.  
Vel si duo simul petant, &  
neuter prastitit Varandam,  
tunc possessor rei petite nō  
prius tenetur alieni peten-  
tium respondere, quam illi  
inter se de iure suo experti  
fuerint, per expressum textū  
lib. 3. artic. 15. in verbis: Si res  
hereditaria à duobus post  
tricesimū defuncti postule-  
tur, nisi lite inter eos sopita,  
nulli eorum prabeatur Pro-  
ut etiā in Curia Año 1597  
Sab-



Sabbato ante Dominicam  
Exaudi inter Kreucz & W'a  
ier iudicatum fuisse proba  
4 ri potest. Interea t̄ verò res  
litigiosa vel apud possessor  
rem remanet, vel etiam ju  
dici reservanda traditur, qui  
eam iustiore causam ha  
benti attribuet, & possessor  
omnino liberabitur, per  
eundem text. in d. artic. 19. in  
verbis. Si res litigiosa exte  
rerit, & iudex eam postulet,  
si ei presentetur; iudex eam  
rem (usq; ad litem determi  
nationem) obtinebit & pre  
5 sentans liberabitur. Neq; t̄  
verò impune fert is, qui in  
iuste petit rem alienā: mul  
ctam siquidem patraduer  
se prastare tenetur, ut  
notat gloss d. artic. 19. versic. primo, in  
fine, per textum artic. 43. lib. eiusdem.  
6 Sed ne t̄ forte quis in textu  
lib. eiusdem artic. 21. ubi  
dicitur, qui d si duo impe  
tunt unam rem cum simili

testimonio & actione, ipsis  
aque res sit dividenda, con  
trariū statui existimet; sci  
endum est, quod ibi textus  
de eo casu loquitur, quando  
partes inter se de iure expe  
riuntur, & pares sint in pro  
batione; non autē quando  
rem à possessore simplici  
ter petunt, & vter illorum  
iustiore causam habeat  
ignoratur: tunc enim hæc  
quæ suprà dicta sunt, locum  
habent.

## OBSERVATIO XXXIX.

De pignoribus, & an  
periculum pignoris ad cre  
ditorem pertineat?

### SUMMARIA.

In pignore prastatur dolus  
& culpa lata, imò & levis.  
Levisima culpa & casus  
fortuitus non prastantur.  
Pignore casu fortuito amif  
so,

- so, creditor non tenetur ad  
illius solutionem, & nihilo  
minus creditum petere po  
test.  
4. Pignus manet in bonis de  
bitoris.  
5. Casus fortuitus quando  
creditori imputetur.  
6. Incendium vel furtum, an  
casibus fortuitis adnumera  
ri debeat.  
7. Pignus amissum, creditor  
quando probare teneatur.  
8. Ius Sax: quatenus differat  
à iure Civili.  
9. Conciliatio iuris Saxonici  
cum iure Civili.  
10. Pignus securitatis causa da  
ri solet.  
11. Pignus & hypotheca, quo  
modo differant.

**I**N materia pi  
gnorum hæc po  
tissimum quaestio  
practicari solet: Periculum  
pignoris amissi, utrum ad

creditorem, an verò ad de  
bitorem spectare debeat?  
Et fuit quidem Civilis in  
hoc contractu dolum, &  
culpam latam & leuem; nō  
autem levisissimam veni  
re, per textum satis clarum in  
l. si cum venderet. 13. §. fin. in verb:  
Venit autem in hac actione  
& dolus & culpa, ut in cō  
modato, venit & custodia;  
vis maior non venit. Et in  
l. sequenti, in verbis: Ea igitur  
quæ diligens pater familias  
in suis rebus prastare solet,  
à creditore exiguntur. ff. de  
pign. 48. palam est. Quod  
t̄ autem levisissima culpa,  
(de qua §. obf. dictum est)  
& casum fortuitum, credi  
tor in pignore prastare non  
teneatur; expressè liquet  
ex textu l. quæ fortuitis. 6. in ver  
bis: Quæ fortuitis casibus  
accidunt, cum prauderi nō  
potuerint (in quibus etiam

cre-

X

ag.

aggressorum latronum est) nullo bonae fidei iudicio praestantur: Et ideo creditor pignora, quae huiusmodi casu interierint, praestare non compellitur, nec a petitione debiti submouetur, nisi inter contrahentes placuerit, ut amissio pignorum liberet debitorem. Cod. de pignori act.

3 Unde et haud obscure patet, quod eo casu creditor non solum pignus amissum soluere non teneatur; sed etiam creditum suum a debitore petere non prohibetur, per expressum text. in §. fin. iustit. quib. mod. re contra oblig.

4 Et est ratio: Pignus et etenim manet in bonis debitoris, ideoque ipse perit, per expressum textum in l. pignus. 9. Cod. de pignori act.

5 Haec etiam ita intelligi debent, nisi forte creditor pignus propria auctoritate, sine licentia debitoris occu-

panerit: nam tunc creditori etiam casus fortuitus imputari solet, per textum in l. qui ratiario. 30. in verbis: Qui ratiario crediderat, eum ad diem pecunia non soluere, ratem in flumine sua auctoritate detinuit postea flumen creuit, Et ratem abstulit, si inuito ratiario, retinisset: eius periculo ratem fuisse respondit. Sed si debitor sua voluntate concessisset, ut retineret: culpam duntaxat ei praestandam, non vim maiorem ff. de pignori act.

Item et si pignus furto vel incendio amissum sit; quia haec duo, plerumque praesumuntur nostra culpa fieri. argumen. text. in l. 3 §. 1. ff. de off. praefecti vigiliis; et in l. cum duobus, 52. §. damna 3. in verbis: quod si a furibus subreptum sit, proprium eius detrimentum est ff. pro socio. consequens est, quod creditor in his

his casibus amissum pignus praestare teneatur, nisi probet manifestis probationibus, hosce casus fortuito accidisse, per expressum text. in l. si creditor 7. in verbis: Si creditor sine vitio suo argentum pignori datum perdidit, restituere id non cogitur; sed si culpa eius deprehenditur, vel non probat manifestis rationibus se perdidisse, quanti debitoris interest, condemnari debet. de pignori act.

8 Verum et ius Sax: (quod praxis sequi solet) non solum in eo discrepat a iure Civili, quod licet creditor de pignore absque sua culpa amisso non teneatur, quoad solutionem eiusdem, creditum tamen suum amittat; sed etiam quod creditori probatio incumbat, pignus sine dolo & culpa sua periisse, per expressum text. lib. 3. artic. 5. in verbis: Quicquid autem ho-

homini conceditur aut pignoretur, ipse illud teneatur reddere non peioratum, aut in eius estimatione condemnatur. Moriatur equus aut animal obligatum sine creditoris culpa, hoc ipse soluere non tenetur, si se, ut iuris est, a dolo excuset. Summam autem debitam per hoc creditor amittet, nisi aliter in contractu fuerat stipulatum.

Id tamen glossa eiusdem 9 articuli in fine, cum iure Civili non incongrue conciliare conatur. Exultat enim hunc articulum de eo casu loqui, quando pignus tantum ipsum, nulla interueniente obligatione debitoris, creditori constituitur: textus vero iuris Civilis ita intelligi debent, si & debitoris obligatio interueniat, & pignus securitatis causa datum sit. Pignus etiam 10 plerumque maioris securita-



tis causa dari solet, ut scilicet creditor illud tam diu habeat, quoad debitum sit exolutum, ut videre est in ff. Cod. de pignor. & hypothe.

11 *uis* f. verò in legibus passim hæc duo pignus & hypotheca confundantur, & (ut IC. Martianus in l. res hypothecæ. §. 1. ff. de pignor. & hypothe. ait) nomine tantum differant; acramen pignus pro re mobili, quæ manu traditur, per text. in l. pignus. §. 1. ff. de verb. signific. hypotheca verò pro immobili, quæ sine traditione nulla conventionione tenetur propriè accipi debet, ut est textus in §. item Serviana. 7. vers. nam pignoris, Instit. de actionibus.

## OBSERVATIO

XL

An posterior creditor hypothecam priorem habens

bens; creditori priori hypothecam non habenti præferri debeat?

## SUMMARIA

1 *Qui prior tempore, potior iure.*

2 *Pignus habens præfertur alijs personales actiones habentibus.*

3 *Quod an etiam in pignore iudiciali procedat dubium est.*

4 *Duo vincula fortius ligant, quam unum.*

5 *Occupantis quando melior sit conditio?*

6 *Pignus prætorium facit, ut omnes creditores exsequantur.*

7 *Missus in possessionem, omnibus creditoribus prodest.*

8 *Explicatio l. si Cod. iure. ff. qui pot. in pign. hab.*

9 *Accursij sententia, quod creditores eo casu communicare debeant.*

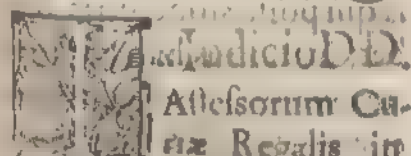
10 *Praxis Curie eandem sequitur sententiam.*

11 *Creditores quomodo communicare debeant?*

12 *Creditor intra certum tempus denunciare debet debitum suum, creditori in possessionem misso.*

13 *Contrahens scienter cum debitore post susceptum fraudationis consilium, excluditur numero creditorum.*

14 *Creditorum ordo in repetendis creditis à debitore.*



*Iudicio D. D. Assessorum Curie Regalis in causa cuiusdam Pomorski, cum Kalowski, questionem fuit, quid iuris sit, si creditor posterior, autoritate Iudicis in possessionem bonorum a debitoris missus à priore creditore initionis ejusdem conveniatur? Vtrum videlicet posteriori creditori præferri, an cum illo cōcurrere debeat? Qua*

in re, quamvis vulgata illa Regula: Qui f. prior tempore, potior est iure, perpetuò, servanda esse videatur, tot. ff. & Cod. qui pot. in pign. habeat. interdum tamen evenit, ut qui posterior est, possit esse potior priore, quemadmodum in l. interdum. ff. qui pot. in pign. hab. refertur; & casus, quibus id fiat, in ll. seqq. ejusdem tituli enumerantur: Inter quos etiam ad præsentem questionem pertinent, in l. eos qui §. Cod. eodem, reperitur; quod f. videlicet 2 is, qui accepit pignora, cum in rem actionem habeat, creditoribus omnibus, personales actiones habentibus, præferatur. Cui aditipulatur etiam textus in l. diversis. §. Cod. eodem. his verbis: *Diversis temporibus eadem re donatus jure pignoris obligata, cum, qui prior datâ mutua pecuniâ pignus accepit, po-*

isorem haberi, certi ac manifeste iuris est: nec aliàs secundū creditorem distrahendi potestatem huius pignoris consequi, nisi priori creditori debita fuerit soluta quantitas. Sed hoc de conventionali pignore, quod ex conventionē & pactis hominum nascitur, ut in l. 2. Cod. de pretorio pignor. non autem iudiciali intelligendum est. Quamvis tamen in iudiciali idem dicendum esse videatur, per text. in l. si ex iure in. in verbis: Si ex iure iudicatum, & pignus in causa iudicati, ex auctoritate eius qui subere potuit, caput est; privilegium temporis fore potestorem heredem eius in cuius persona pignus constitutum est. ff. qui pot. in pign. hab. Nam cum de pignore utraq; pars contendit, praevalet iure, qui praevenit, (scilicet capere pignus) tempore,

per text. in l. Si decreto. 2. Cod. eodem. pro quo etiā facit vulgata illa Regula: quod rogantibus suis Censile scriptum sit, l. pupillus 24. ff. que in fraud. creditor. &c. Pigris enim & negligentibus iura non subveniunt per text. in l. non enim negligentib. ff. ex quib. caus. maior. &c.

Ac proinde iure quoq; Saxonum iuxta Constitutionem Ottonis Imperatoris, is qui possessionem rei habet, ius porius habere videtur, per text. sp. Saxi lib. 3. artic. 83. & ibidem glossa. Verumtamen Drum: juris diversae sunt hac in re opiniones. Quidā enim omninō existimant, creditorem posteriorem, cui prius pignus adiudicatum est, creditore priore obligationem personalem, non autē realem habere, potiorē esse, per suprā allegatos tex. d. l. si ex iure iudicatum; & l. si Decreto. idq; propterea, quod fortis

(ut

4 (ut loquuntur) duo vincula ligant, quā vnum. per text. in auct. itaq; Cod. Com. de successioneib;.  
5 & quod inter eos, quibus ex eadem causa debetur, occupantis melior sit conditio, per text. in l. inter 19. in pr. ff. de re iudicata. quae sententia est Iacobi Cuiatij acutissimi legum interpretis lib. obs. 9. Capi. 37. num. 35. Qui etiam refutat illorum opinionem, qui putant huic sententiae retrahari text. in l. in iudicati. 61. ff. de re iudicat. ubi dicitur: Quod in iudicati actione non prius ratio haberi debeat eius, cui prior res condemnatus fuerit. Nam quod hic de actione iudicati, idem in illa lege de iudiciali pignore contrahitur, ut non qui prior sententiam consequutus est, sed qui occupavit agere iudicati, pignus capere in causa iudicati, potior sit.

Quidam verō putant, in pignore

pignore iudiciali aequam esse omnium creditorum conditionē; cum enim pignus praetorium etiam iudiciale comprehendat, ut videre est in l. 2. Cod. de praetor. pign. consequens est, ut iisdem praecceptis determinetur. Atqui tamen in praetorio pignore, qui prior mittitur in possessionem bonorum debitoris, non praefertur ei, qui postea missus est, sed omnium causa exequatur, per singularem admodum text. in l. fin. Cod. de bonis auct. iudic. possiden. in verb:

Huiusmodi dubitationem amputantes censemus per praesentem divinam generalem constitutionem, ut si non omnes huiusmodi debita praetendentes, sed ex his certis ab iudiciali sententia in possessionem rerum mittantur; non solum hi, sed etiam alij omnes talia debita praetendentes, eadem commoditate potian-

tur



tur, ut possint cum prioribus  
veram detentatoribus com-  
munionem habere in rebus,  
de quibus (sicut superius de-  
claratur) prolata fuerit sen-  
tentia. Quid enim iustig  
est, quam omnes, qui ad res  
debitoris mitti debent, esse  
participes huiusmodi com-  
7 moditatis? Primo tamen  
tempore missi in possessio-  
nem, non solum sibi, sed  
omnibus prodest credito-  
ribus, ut in l. cum vult. 12. in pr. ff.  
de rebus auth. iudic. possiden. dicitur.  
his verbis: Cum unus ex  
creditoribus postulat in bo-  
na debitoris se mitti: quari-  
tur, utrum solum is, qui pe-  
tit, possidere potest; an cum  
unus petit, & prator permi-  
sit, omnibus creditoribus a-  
ditus sit, & commodius di-  
catur, cum prator permise-  
rit, non tam persona solius  
petentis, quam creditoribus,  
& in rem permissum vide-

ri, quod & Labeo putat: nec  
videbitur persona libera ad-  
quirere alij: quia nec sibi  
quidquam adquisit, cui pra-  
tor permittit, sed aliquid ex  
ordine facit. & ideo ceteris  
quoque prodest. Neque tamen ad-  
uersatur huic sententiae lex  
illa, si et iure cuius is est sen-  
sus, ut is cui pignus consti-  
tutum est, (scilicet ex pacto  
& conventionione) vel haeres  
eius, praefatur ei, qui postea  
authoritate Magistratus in  
possessionem missus est, idque  
propter privilegium tem-  
poris, ut ibidem habetur in  
secundo membro istius le-  
gis, quod de conventionali  
pignore; prius verò mem-  
brum de iudiciali accipien-  
dum est. Nec Accursio di-  
splicere id videtur, ut in d. l. si  
et iure, in verbo. privilegij. videre  
est. Vbi sic dicit, si eiusdem  
sunt tituli, ut puta ex lega-  
to, vel ex contractu credito-

res,

res, quod priorum posse-  
riore communicare debeat,  
per l. si cui. 5. §. qui prior. 3. ff. de in  
pos. legat. nec prodest ve-  
nire ex tempore, ut tradit  
Decius in reg. qui prior. de reg.  
10 iur. Canon. num. 18. Et ita DD:  
Assessores inter perdictas  
personas, feria sexta post fe-  
stum Ascensionis Domini  
pronunciarunt, quod vide-  
licet creditores supradecessi-  
ti, ius aequale ad bona debi-  
toris habere debeant. Verum  
tamen id non de aequalibus por-  
tionibus, sed pro rata debi-  
ti quantitate iuxta propor-  
tionem Geometricam in-  
tellegendum est, per expres. text.  
in l. pro debito 6. ibi: aequali por-  
tione pro rata debiti quan-  
titate omnibus creditoribus  
consuli potest. Cod. de bonis auth.  
12 iud. possiden. tamen Haec autem om-  
nia eatenus vera sunt, qua-  
tenus congruo tempore,  
puta inter praesentes intra  
duo-

duorum annorum spatium,  
inter abentes autem intra  
quadriennium, creditori-  
bus possessionem antelato  
modo detinentibus, suum  
debitum certum faciant, &  
expensas secundum quanti-  
tatem debitorum persoluant  
eis, qui sententias consecu-  
ti sunt, per sacramentum eo-  
rum manifestandas ut in d. l.  
fin. Cod. de bonis auctori. iudic. possiden.  
habetur. Ac praeterea tamen 13  
si scienter quis contrahat  
cum debitore, post suscep-  
tum fraudationis consilium.

Nam eo casu, non solum  
amittit hoc beneficium, sed  
etiam excluditur e nume-  
ro creditorum: per text. in l. ad  
prator. (quae in editione Pan-  
dect. Florent. est num. 25.  
sub tit. de privilegijs credi-  
torum) cuius haec sunt ver-  
ba. Aut prator: Quod po-  
stea contractum erit, quam-  
vis cuius bona venerint, con-  
sili-

X

fili-

*filium receperit fraudare, sciente eo qui contraxerit, ne actio eo nomine detur.*

Quoniam verò hæc quaestio pro toto miscos, frequentissimè in iudicijs agitari solet, quis sit ordo creditorum, obiter notandū est. Quod  
14† primo loco atq; ordine ponantur hypothecarij, altero personales, hoc est, privilegium personale habentes; tertio arrestantes, nondum tamen in possessionem bonorum missi, postremo chirographarij, prout ex legibus passim colligi potest, & quotidie ferè in praxi fieri videmus.

## OBSERVATIO XLI.

De hypotheca vxoris in bonis mariti, utrum videlicet creditorum anteriori hypothecæ præferatur?

SUM-

## SUMMARIA

*Vxor tacitam hypothecam in bonis mariti habet.*

*Vxor tacitam hypothecam habens præfertur creditoribus anteriorem hypothecam habentibus.*

*Dotes mulieribus conferuari publicè interest.*

*De Dm: diversa sententia de eo, an etiam expressa anteriori hypotheca creditorum, posterior tacita vxoris præferatur?*

*Ubi lex non distinguit, nec nos distinguere debemus.*

*Ius ad ea adaptari debet, quæ frequenter, non quæ raro eveniunt.*

*Prouisio hominis tollit prouisionem legis.*

*Fiscus & mulier pari passu ambulant.*

*Creditor expressam hypothecam anteriorem habens, fisco tacitam anteriorem habenti præferatur.*

Com-

10 *Communis sententia, quod vxor tacitam hypothecam priorem habens, creditori eisdem anteriorem expressam habenti non præferatur.*

11 *Mulier tacitam hypothecam priorem habens præferatur creditoribus expressam posteriorem habentibus.*

12 *Pupillus in bonis tutoris præferitur fisco.*

13 *Mulier expressam hypothecam habens posteriorem non præferatur creditori expressam eisdem anteriorem habenti.*

14 *Privilegium pralationis ad dotes tantummodo, non autem donationes propter nuptias referri debet.*

**N**on incongruè hic de hypotheca vxoris in bonis mariti, an creditorum anteriori præferri debeat, quaeri potest. Et quod omnia bona mariti tacitè sint hypothe-

thecata vxori, patet ex textu l. unica. §. 2. in verbis: *Et ut plenius dotibus subueniatur, quemadmodum in administratione pupillarum rerum, & in alijs multis juris articulis, tacitas hypothecas inesse accepimus; ita & in huiusmodi actione, damus eo utroq; latere hypothecā, siue ex parte mariti, pro restitutione dotis, siue ex parte mulieris pro ipsa dote præstanda, vel rebus dotalibus enictis, siue ipsa principales persona dotes dederint, vel promiserint, vel susceperint, siue alia pro his persona; & dos siue aduentitia, siue profectitia sit, secundum veteris juris nominationem Cod. de rel. vxor. actione. Quinimo quod magis est, licet regula juris dicteret, cum qui prior est tempore, potior è esse etiam iure, ut videre est, in l. diuersis §. Cod. qui pot. in pig. hab.*

Y 2

Ac-



2 Attamen ꝑ præfertur cre-  
ditoribꝫ etiam anteriorem  
hypothecam habentibus,  
vt est textus singularis in  
l. *afiduis*. 12. in verbis: *Sancti-*  
*mus ex stipulatu actionem,*  
*quam mulieribus jam pro*  
*dote instituenda dedimus,*  
*cuiꝫ etiam tacitam donavi-*  
*mus inesse hypothecam,* po-  
tiora iura contra omnes ha-  
bere mariti creditores, licet  
anterioris sint temporis pri-  
uilegio vallati. Cod. qui pot. in pign.  
hab. Et est ratio, fauor ni-  
mirum & cōmiseratio mu-  
lierum. Quis enim (vt ait  
ibidem Imp. Iustinianus.)  
earum non misereatur, pro-  
pter obsequia, quæ maritis  
prestant, propter partus pe-  
riculū, & ipsam liberorum  
procreationem, pro quibus  
multa nostris legibus inueni-  
ta sunt privilegia. Et. Cod. qui  
3 pot. in pign. hab. Sed ꝑ publicæ  
inter-

interest, dotes mulieribꝫ cō-  
seruari, cum dotatas esse fa-  
minas ad sobolem procrean-  
dam, replendamꝫ liberis ci-  
uitatem, maxime sit necessa-  
rium, vt in textu l. 1. ff. *so-*  
*lut. marim.* habetur. Hoc ta-  
men de creditoribꝫ tacitam  
hypothecam priorem ha-  
bentibꝫ intelligi debet. Sed  
ꝑ an etiam expressæ hypo- 4  
thecæ creditorum anteriori,  
mulieris tacita posterior  
præferatur, magna est In-  
terpp. juris hæc de re con-  
cerratio. Quidam enim vt  
Mart. Gloss. Cynus & Vi-  
trantoni omnes indi-  
stinctè tenent. mulierē præ-  
ferri omnibus creditoribꝫ,  
siue tacitam, siue expressam  
hypotheçā anteriorem ha-  
bentibus, idꝫ per textum  
in d. l. *afiduis*, qui indistinctè  
loquitur. Vbi ꝑ autem lex 5  
non distinguit, nec nos di-  
stin-

stinguere debemus. argu.

l. de pretio 8. ff. de pub. in rem actione.

Tunc etiam, quod vel in  
eo potissimū singularis fa-  
uor doriū appareat, si mu-  
lieres expressæ hypothecæ  
anteriori præferantur, alio-  
quin si tantum tacitā ante-  
riorem vincant, exiguo in-  
de afficerentur beneficio,  
cum rarius contingat, illas  
cum talibus creditoribus  
6 concurrere. Ius ꝑ verò ad ea  
potius debet adaptari, quæ  
frequenter, non quæ raro e-  
ueniunt, vt inquit text. in l. 1. ff.  
de legibus. Alij contrarium  
omniñò statuūt, quod mu-  
lier quidem præferatur ex-  
teris creditoribus, habenti-  
bus priorem tacitam hypo-  
thecā, non item expressam.  
7 Nam ꝑ cum prouisio ho-  
minis, tollat prouisionem  
legis, per text. in l. fin. Cod. de  
pactis conuenti. verisimile est d. l.  
*afiduis*, de tacita tantum hy-  
po-

potheca loqui, quā in quia  
lex induxit, lex etiam ad-  
imere potuit, nulla credito-  
rum iniuria. Secus est in ex-  
pressa, quæ non beneficio  
legis, sed facto & prouisio-  
ne hominis est introducta.  
Quam sententiam fortissi-  
mè probat etiā tale argum.,  
Quod ꝑ fiscus & mulier pa- 8  
ri passu ambulent, & priui-  
legio tacitæ hypothecæ æ-  
quali gaudeant, vt patet  
ex text. l. quamuis 2. Cod. de priuilegio  
fisci. Sed ꝑ priuatus expres- 9  
sam hypothecam anteriore  
habens, præferitur fisco ha-  
benti tacitam hypothecam  
anteriorem, per express. tex.  
in l. si pignus 2. quæ sic habet:  
Si pignus specialiter Ro-  
spública acceperit, descendit  
est, præferri eam fisco debe-  
re. si postea fisco debitor ob-  
ligatus est: quia ꝑ priuati  
præferuntur ff. qui pot. in pign. hab.  
Vnde consequens est, ve-  
ram

ram esse regulam, quā D D: in hoc casu allegant: Si vinco vincente in te, magis vincam in te, id est; si prius expressam hypothecam priorem habens, vincit fisco habentem tacitam anteriorem, cōsequens est, ut etiam mulierem eiusmodi privilegio gaudentem vincat.

10 Et hęc sententia magis est communis, quam etiam consuetudo tenet. Sed hoc procedit in hypotheca expressa anteriori, non autem in expressa posteriori. Nam

11 si mulier tacita hypotheca priori gaudens, præfertur creditoribus expressa poste-

12 riori munitis. Sicut & pupillus præfertur fisco in bonis tutoris, teste Accursio in l. unica. super verbis: sua causa. Cod. rem alien. gerem. non interd. rerum suarum alienat. Mulier autem pupillis & omnibus alijs, hac in re anteponitur;

ut

ut videre est ex textu d. l. assiduis. Sed si mulier habens pro dote expressam hypothecam posteriorem, concurrat cum creditore habente expressam anteriorem, tenenda est illa Regula: Prior tempore potior est iure. Cum Privilegium hoc prælationis, tacite tantummodo hypothecæ comperere, satis abunde supra dictum sit. Postremo notandum est, hoc privilegium ad dotes tantum, non autem donationes propter nuptias referri posse, per expressum textum d. l. assiduis. in verbis:

Hac autem tantum ad dotes tantum, non ad ante nuptias donationem. Non enim (inquit textus) pro lucro fouemus mulieres, sed ne damnum patiantur, suisque rebus defraudentur, curamus. Et ideo etiam in donatione propter nuptias, quam

quam

quam maritus ob dotis lucrum uxori constituit, hoc privilegium locum non habet, nisi in quantum se extendit quantitas dotis numerate, prout Neguzantius in suo tractatu de pignoribus 4 membr. 2. part. num. 65. tradit, & hanc materiam latissime tractat, quem diligens lector consulere poterit.

## OBSERVATIO XLII.

An mulier ad solutionem debitorum à marito contractorum teneatur?

### SUMMARIA

1 Regulariter uxor pro marito non obligatur, nec contra.

2 Uxor pro marito fideiubens non teneatur.

3 Scitum Uelleianum quæ in se contineat?

4 Feminæ naturalis pudor non

non omnibus perperam se manifestare concedit.

Juris Saxonici diuersa ea in re dispositio.

Uxor habens dotalicium in bonis mariti, non consentiens obligationi, nequaquam ad soluenda debita mariti cogi potest.

Mulier non habens dotalicium, sed succedens in bonis mariti, tenetur ad soluendum res mariti una cum heredibus.

Uxor pro marito econtra, obligatur, quando communem aliquam negotiationem exercent.

Maritus ad solutionem debitorum uxoris non tenetur, quando uxor propria industria negotiatione aut propinationem aliquam exercet.

In debitis id attenditur, in cuius utilitatem pecunia sit versa.

Mu-



11. *Mulieres testimonio an convinci possint?*

**E**gulariter  $\dagger$  uxorem pro marito non teneri, sicut nec maritum pro uxore, explorati juris est. *for. tit. Cod. de vxor pro mar. vel mar. pro vxo.* maximè verò legis primæ; ubi Imperatores Diocletianus & Maximianus cuidam mulieri rescribunt his verbis: *Frustra disputas de cōtractibus cum marito tuo habitis, utrum ne iure steterint, an minime ē cum tibi sufficiat si proprio nomine nullum contractum habuisti, quomodo pro marito tuo conveniri possis. Aequitati etenim minime consentaneum esset, alieno facto alium prægruari, ut in l. si quis. 32. §. legum. Cod. de inoffic. testam.*

2. *quinimo  $\dagger$  etiam si sponte vxor pro marito fideiubeat; vel in eodem instrumento,*

*vna cum marito sese obliget; nihilominus talis fideiussio & obligatio, quoad uxorem, de iure subsistere nō potest, nisi pecuniam in rem vxoris versā esse, manifeste probatum fuerit, per eundem press. text. in eundem. Si qua mulier his verbis: Si qua mulier credus instrumento consentiat proprio viro, aut scribat, & propriam substantiam, aut scriptam obligatam faciat; iubemus hoc nullatenus valere; siue semel, siue multoties huiusmodi aliquid pro eadem re fiat; siue privatum, siue publicum sit debitum! sed ita esse, ac si neq; factum quicquam, neq; scriptum esset, nisi manifeste probeatur, quod pecunia in propriam ipsius mulieris utilitatem expensa sint.*

*Cod. ad sctum velleianum* Et hæc iure Civili vera sunt, ex dispositione SCti, Velleiani.

Hoc

3. *Hoc etenim SCto plenissime comprobatum est, ne pro vltio foeminae intercederent. Nam sicut Civilia officia foeminis idē adempta esse videntur, quod  $\dagger$  naturalis pudor eas nō omnibus perperam sese manifestare concedat;  $\dagger$  in l. optima. Cod. de contrah. stipul. habetur; ita multo magis adimendum eis fuit id officium, in quo nō sola opera, nudumq; ministerium earum verberaretur, sed etiam periculum rei familiaris, teste Icto Paulo, in l. l. ff. ad sct. velleianum. Intercedere autem videtur vxor pro marito, si ob utilitatem mariti cōsentiat in obligationem.*

5. *Verum tamen  $\dagger$  ius Saxonicum hac in re a iure Civili omnino discrepare videtur. Eo enim iure, si mulier habens dotalitium in bonis*

*mariti consentiat in obligationem, vel fideiussioem a marito factam, nullo modo a solutione debiti liberari potest, teste glossa iuris Municip. artic. 22. Quod ita demum procedit, si mulier sponte non coacta obligationi huiusmodi consensum præbuisse confiteatur, & si bona alia mariti, ex quibus solutio fieri possit, non supersint, ut ibidem glossa notat. Et in Curia sapius practicum memini, prout etiam in causa Kedzion contra Zoiadromæ, Anno 99. feria secunda intra octavas SSmi Corporis Christi D Dni. Assessores pronuntiarunt. Alioquin  $\dagger$  6 licet dotalitium habeat vxor in bonis mariti denotatarum, neq; tamen consentiat in obligationem a marito factam, nequaquam ad solutionem debiti pro mari-*

ma-

ma- Z

to

to cogi potest, prout gloss. *Sp. Sax: Lib. 1. artic. 24. tangit, & est textus in iure Sax. Feudali Cap. 31.*

Nec aliter in Curia practi-  
cari solet, prout ex decisio-  
nibus in causa Gregorij Li-  
poroski Ciuis Olroecimē-  
sis, contra Annam Mōicz,  
koroa Ciuem Illulsiensem  
Anno 91. Et in causa cu-  
iusdam Theodori, contra  
Theodorou a Ciues Checi-  
nen. Año 96. Sabbato ante  
festum S. Marię Magda-  
lenę factis, videre licet.

- 7 Secus est, quando mulier  
non habens dotalitium de-  
nominatum, sed tantum  
bona proprio labore cum  
marito acquisita, & in ijs  
marito succedit; eo enim  
casu ad solutionem debito-  
rum vnā cum heredibus  
mariti in tantum, in quan-  
tum se interesse ipsius extē-  
dit, tenetur, per gloss. *iuris Municip.*  
*d. artic. 21. vrsicul. queritur si vir.*

*Equum*

*Equum* siquidem est, ut  
is qui hereditatem accipit,  
debita soluat, per text. *Spec. Sax.*  
*lib. 1. artic. 6. Verumtamen* 8  
præter hæc supra expressa,  
uxorem pro marito, & ecō-  
trā maritum uxore ad sol-  
uenda debita, etiam eo casu  
teneri, quando cōmunem  
negotiationem, vel caupo-  
nariam exercent, consue-  
do in plerisque locis recepta,  
& ratio ipsa indicat. Cum  
enim inde utrūq; lucrum &  
augmentum rei familiaris  
percipiat, ac propterea tan-  
quā locij, & correi debendi  
constituantur; æquum est,  
ut etiam commune eorum  
periculū sit, & ad soluenda  
debita, mutuo obligentur,  
per text. in l. *plane* 24. ff. *pro socio.*

Quod ita intelligendum  
est, si maritus pecuniam, vel  
merces, non ad suam utili-  
tatem tantum, sed pro cō-  
muni vsu & negotiatione,

*com-*

comparatit; alioquin nec  
iure societatis per locum  
ære alieno socij obligatur,  
nisi in communem arcam  
pecuniæ versæ sint, prout  
Icetus Papinianus, in l. *iure*  
*Societatis. 82. ff. pro socio. tradit.*

- 9 Solent tamen plerumq;  
uxores proprias negotiatio-  
nes exercere, & liquores va-  
rij generis propinare sua in-  
dustria, absq; opera & con-  
silio mariti, quo casu si vx-  
or faciat aliqua nomina,  
dubium non est, maritum  
pro uxore ad solutionem  
eorum non teneri, argum.  
d. l. 2. Cod. *ne vxor pro marito.*

Hinc itaq; liquidò constat,  
quod siue utrūq; simul ma-  
ritus & vxor se constituant  
debiteres, siue maritus tan-  
totum, dummodò ꝑ pecunia  
in communem utilitatem  
sit versā, nihilominus vxor  
ex tali obligatione teneatur,  
per iura supra allegata. Qua  
in

in re nō sufficit probare nu-  
merationē & confessionem  
vxoris expressam in Chy-  
rographo, nisi clarē & ma-  
nitellē ostendatur & probe-  
tur, eam pecuniam versam  
esse in utilitatem vxoris,  
per express. text. in dict. *auth. Si qua*  
*mulier.* alioquin vxor iuxta  
suam negatiuam, propior  
est proprio se purgare iura-  
mento, prout in Curia in  
causa Stanislai Kratnicki,  
cōtra Zurannam Kierszta-  
nowa Anno 91. pronuncia-  
tum fuit. Mulieres ꝑ enim  
testimonio vinci non pos-  
sunt, per express. text. *Sp. Sax. lib. 2.*  
*artic. 46. in verbis: Feminae*  
*& mulieres tutores habere*  
*debent in qualibet actione,*  
*ex eo quod iudiciaria pote-*  
*stat, in testimonio earum non*  
*puterit superare.* Quod ita  
demum verum est, si muli-  
er in iudicio tutorem, sed  
potius curatorem ad huc

Z 2

NOX



non habeat. Et ideo semper iisdem tutor assignari solet, quo praesente nullum est dubium, quod testimonio conuinci possit: quamvis enim in quibusdam casibus, ut potè in probando dotalitio. & alijs, mulieres ad probandum facilius admittantur: generaliter tamen id verum esse minime potest. Testibus siquidem mulier conuincitur, in causa homicidij, manualis facti, per express. text. juris Municip. artic. 22. & feud. Cap. 31. Deniq; in causis propter quas dorem perdit. teste gloss. Sp. Sax. lib. 2. artic. 21. & juris Municip. dicto art. 22.

Et textus supra allegatus artic. 46. de iudicialibus tantummodo actibus loquitur, in quibus mulier propter naturalem pudorem sine tutore comparere non potest, ut supra dictum fuit.

O B.

OBSERVATIO  
XLIII.

De deposito, & quid depositarius prestare teneatur?

## SUMMARIA

Depositum est triplex; Et potè sequestrarium, iuris, & voluntarium.

In deposito, quod custodienda rei causa fit, dolus tantummodo praestari debet.

Ratio, cur in deposito dolus tantum praestetur?

Imp. Alexander non solum dolum, sed etiam latam culpam, in deposito praestari statuit.

I C. Celsus etiam latiore culpam in hanc actionem venire existimat.

In Codice juris contraria & pugnancia non inveniuntur.

Culpa dupliciter consideratur, in genere & in specie. Cul-

10. Culpa in specie tres gradus constituuntur, quibus aut

11. Lata culpa quid sit? Et an

12. dolo equiparetur. Et an

13. Latior culpa pro lata in l. quod Nerva, puniatur.

14. Lata culpa quomodo censetur dolus malus. Et an

15. Lenis culpa definitio, Et

16. quod si imperitia adnumeretur?

17. Depositarius non tenetur ex leni culpa.

18. Lenissima culpa qualis esse dicatur?

19. Depositarius quando in duplum obligetur?

20. In actione depositi, regulariter quid veniat?

21. Haeres depositarii in quantum obligetur?

22. Depositum non restituens infames est.

23. Depositum sine dilationibus & exceptionibus restitui debet.

24. Fura & pradoni res deposita quando non restituatur?

Depositum ex hereditate ante omnia peti potest.

25. Haeres deponentis pro interesse depositum petere possunt.

26. Depositarius re. deposita utens furtum committit.

27. Pecunia deposita utens tenetur ad usuram civilis.

**I**nter contractus, qui re celebrantur, connumeratur quarto loco Depositum; cum enim nemo possit rerum suarum semper, & ubiq; esse custos; optimi legislatores, diligenter in eo humanis necessitatibus prospexerunt, ut opera & officijs aliorum uti possimus.

Verum ne hominibus ex peruersa natura mirum in modum ingeniosis occasio deretur fidem fallendi, summa aequitate ab iisdem praescriptum est, quid is, cui

ius

cuius fidei res commendata est, praeſtare teneatur? Quam re in prius ſciendum eſt, triplex eſſe depoſitum. Et primum quidem ſequentiſſimum, ſive iudiciale, cum res aliqua, de qua liſ & controuerſia eſt, à duobꝫ vel pluribus apud tertium aliquem deponitur donec ex cauſae cognitione cõller, cui ex litigatoribus debeat, per expreſſum textum, in l. requeſter. no ff. de verb. ſignif. & l. proprii. 6. ff. de poſiti. Secundũ ¶ iuris, ſeu oblato realis debiti, quæ fit conſignatione & depoſitione, ut debitor per eam ab vluris & caſibus fortuitis liberetur, de qua ſuprà obſervatione xxxiii dictum eſt. Tertium ¶ eſt voluntarium, cum vnus vel plures, rei aliquam non litigioſam ex libera voluntate tantum cuſtodie cauſa deponunt, ita, ut domi-

ni-

nium & poſſeſſio rei depoſitæ apud ipſum deponentem maneat, de quo hæc poſſimum eſt quaſtio.

In ¶ hoc itaq; depoſito, e- 4 um, apud quem res cuſtodiz cauſæ deponitur, dolum tantummodo præſtare teneri, text. in l. contractus 27. in verbis: Contractus quidam dolum malum duntaxat recipiunt; quidam & dolum & culpam, dolum tantum depoſitum ¶ præſtarum, ff. de reg. iuris, teſtaur.

Quod itidem tradit Luſ Saxonum, prout in textu, lib. 3. artic. 5. ex his verbis: Si quis rem ſuam apud alium depoſuerit, & ſi ex furto iteam amiſerit, aut ſpolijs, incendijsq; perdiderit, vel ſi animal mortuum fuerit, nullam pro eo penam ſuſtinebit, dummodo ille ſuo ſacramento hoc dolo ſuo non accidiſſe declaret, videre licet.

5 cet. Cum enim ¶ in depoſito, nulla eius, apud quem res deponitur, utilitas verte- tur, idẽ etiam non præſtatur ab eo niſi dolus, per textum in l. Si ut certo 5. §. nunc

6 videndum 2. ff. commodati. Verum ¶ Imp: Alexander, non ſolũ dolum, ſed etiam latam culpam in actione depoſiti venire ſtatuit, ut ex textu l. 1. in verbis: Si incurſu latronum, vel alio fortuito caſu, ornamenta depoſita apud interfectum perierint: detrimentum ad heredem eius qui depoſitum accepit, qui dolum ſolum & culpam latam (ſi non aliud ſpecialiter conuenit) præſtare debuit, non pertinet. Cod. depoſiti. ſatis liquidò patet. Quinimodò quod magis eſt, l. C. Celfus in l. quod Nerva. ff. de poſiti etiam latiore culpam, dum videlicet talem diligentiam, qualem rebus

lu-

ſuis adhibere ſolet, in depoſito non adhibuit, cum præſtare exiſtimat. Vnde quamuis inter ſuprà allegatos textus, videatur eſſe quædam inſignis antinomia; attamen quia Imp: Iuſtiniano. in l. 2. §. Contrarium 15. Cod. de veteri iur. teſte.

Contrarium ¶ in Codice 8 juris, nullũ ſibi debeat vendicare locum, nec inueniatur, ſi quis ſubtili animo diuerſitatis rationes excutiat; ſed ſit aliquod nouũ inueniunt, vel occultè poſitũ, quod diſſonantia querelam diſſoluat, & aliam naturam inducat diſcordia fines effugientem; idcirco eandem, hoc diſtinctionis ſædere, haud incommodè diſſolui poſſe exiſtimarem. Aut ¶ 9 enim culpa eſt in genere, quæ includit delictum & omne factum illicitum, ut in l. ſi ſeruum 92. §. 1. in verbis: Cui



*Culpa in hunc modum dicitur  
de iur. ff. de verb. oblig.*

Aut in specie, quæ non à  
dolosa peccandi voluntate,  
sed à stulta ignorantia, &  
imprudencia proficiscitur,  
& alioquin humanitus cui-  
tari potuisset, per expressum  
textum in l. Magna. 226. ff. de verb.  
signific. ubi dicitur: *quod ma-  
gna negligentia, culpa sit;  
magna culpam dolosa sit.* Hu-  
ius tres gradus D. D. iuris  
cōmuniter statuunt, ut po-  
te latam siue latiorē, leuem  
& leuissimā; quamvis Bart.  
& alij post eum, quinq;  
constituunt, latiorē, latissi-  
simam, latam, leuem, &  
leuissimam. Zasius verò  
duos tantum, latam, & le-  
uem; atq; illam duplicem,  
versutia & ignauia; sed  
quia hæc omnia iuri Civi-  
li minimè sunt consenta-  
nea, merito à quibusdam

In-

Interpp: (præsertim verò à  
Corrasio Miscell. quest. lib. 4.  
cap. 1.) refutantur. Inprimis  
verò, & lata culpa dicitur,  
desidia & negligentia, tam  
supina, quæ non possit ex-  
culari, ut si quis in faciendo  
aut prætermittendo nō in-  
telligat, quod omnes intel-  
ligunt, pro ut id in textu  
l. late. 223. ff. de verb. signific. & l. nec  
supina 6. in fine. & l. plurimum. 3. in  
fine. & l. regula 9. §. sed facti. ff. de  
iur. & facti. ad modum clare  
disponitur. Et ideo dolo  
malo (qui nihil aliud est,  
nisi machinatio alterius de-  
cipiendi causa, dum aliud  
agitur, aliud simulatur, pro-  
ut eum Seruius in l. 1. §. 2. ff.  
de dolo malo. definiuit)  
æquiparari solet ut in d. l. magna,  
supra allegata, & in d. l. quod Nerua 32.  
in his verbis: *Quod Ner-  
ua diceret latiorē culpam  
dolum esse, Præculo displice-  
bat; mihi verissimum vi-  
detur. Nam etsi quis non ad*

cum

*eum modum, quem hominū  
natura desiderat, diligens  
est; nisi tamen ad suum mo-  
dum curam in deposito præ-  
stat, fraude non caret. Nec  
enim salua fide minorem ijs,  
quam suis rebus, diligentiam  
præstabit.* ff. depositi. traditur.

<sup>13</sup> Nec obstat, & quod hic la-  
tioris culpæ fiat mentio, il-  
lam nimirum dolo similem  
esse, & in deposito venire.  
Nam hic videtur comparati-  
uo propositio, ut Accur-  
sius ibidem notat: Neq; id  
absurdum videri debet, cum  
& grauiorem culpam pro-  
lata, Modestinum dixisse,  
textus. l. homo liber. 54. §. 2. ff. de  
acquir. rerū dom. probat. Vnde  
etiam consequens est, quod  
in deposito non solum do-  
lus, verum & lata culpa, (si  
videlicet in rebus alienis nō  
adhibet talem curam, qua-  
lem suis præstare solet) à  
depositario præstanda sit,

per

per textum in d. l. 1. Cod. de restit. &  
d. l. quod Nerua ff. eodem. Quis  
manifeste repugnat textui  
in d. l. contractus ff. de reg. iur. & in d. l.  
si ut certo, §. nunc videndum ff. de immo-  
dati. & in l. cum qui 14. §. si autem 2.  
ff. de furtis, ubi de dolo tantū-  
modo agitur. Verum, & 14  
hi textus ita accipiendi sunt,  
ut dolus etiā latam culpam  
comprehendat. Quamvis  
enim illa reuera, & sua el-  
sentia non sit dolus, attra-  
men effectus, & iuris inter-  
pretatione, pro dolo habet-  
tur, ut in l. si ex causa. 9. §. si mulier.  
ff. de minoribus, quod nisi con-  
stitutum esset, facile cuius  
fraudem & malitiam suam,  
prætextu ignorantie obten-  
dendi & adumbrandi dare-  
tur occasio. Porro & levis  
culpa dicitur, incuria &  
negligentia, nō tam crassa &  
supina, sed cum quis nō ad  
eum modum, quem homi-  
num natura desiderat (id  
est ad instar aliorū hominū)

A a

di-

diligens est, vt suprà ex  
d. l. quod Nerva. dictum fuit.

16 Cui t rectè adnumeratur  
imperitia, vt in regula iuris  
17 132. habetur. Et t idèd  
hæc culpa depositariū non  
obligat, vt suprà dictum est.  
per text. in d. l. quod Nerva. Et in  
§. præterea 3. instit. quib. mod. vt con-  
tra. oblig. clarius id habetur,  
in his verbis: *Sed is (scilicet  
recept. depositarius) ex eo solo  
tenetur, si quid dolo com-  
miserit, culpa autem nomi-  
ne, id est, desidia ac negli-  
gentia, non tenetur. Itaq;  
securus est, qui parum dili-  
genter custoditam rem furto  
amiserit. Et additur ibidem  
ratio: quia qui negligens a-  
misco rem custodiendam tra-  
dit, non ei, sed sua facilita-  
te id imputare debet. Leuis-*  
18 *suma t deniq; culpa est, quā  
non nisi sagacissimus & di-  
ligentissimus quisque præ-  
cauere potest, per textum*

in

in §. item in. 2. vers. At is. in ver-  
bis: *At is qui utendum ac-  
cepit, sanè quidem exactam  
diligentiam custodienda rei  
præstare iubetur; nec suffi-  
cit ei tantam diligentiam ad-  
hibuisse, quantam suis rebus  
adhibere solitus est, si modo  
altius diligentior poterat e-  
am rem custodire.* instit. quib.  
mod. vt contr. oblig. Verū neq;  
illud sicco (vt aiunt) pede  
prætereundum esse censeo,  
quod t depositarius, apud 19  
quem res incendiij, naufra-  
gij, tumultu, vel metus cau-  
sa deposita est, si eandem  
inficiatus fuerit, teneatur in  
duplum eius rei, per expres-  
sum text. in §. in duplum 22. In-  
stit. de actiōibz. & in l. 1. §. 1. ff. deposit.

Cuius rei ratio duplex red-  
di potest. Prior, quoniam  
alijs casibus spatium delis-  
berandi datur, cui res co-  
mittenda sit, in his verò, cas-  
la. pitas nullum ad delibe-

ran-

randum tempus permittit,  
vt in d. l. 1. §. 1. ff. depositi. habetur.

Altera, quod talis perfidia  
singulari & maiore odio sit  
digna, vt potè, quæ loco  
misericordiæ crudelitatem  
adhibet, & calamitatem ca-  
lamitati adijcit. Extra hos  
20 autem casus tenetur in sim-  
plum, vt scilicet res deposi-  
tas restituat cum fructibus  
& omni causa, per expressū  
textum in l. 1. §. & ideo & fructu.  
24 ff. depositi. Aliquando per-  
uenitur etiam ad æstimati-  
onem, si videlicet res præ-  
stari ab eo, quo cum agitur,  
nequeat, vt in l. si fideiussor. 30. ff.  
depositi, aut in litem iuratur,  
vt in d. l. 1. §. in depositi. 26. ff. eodem.  
habetur; quinimò in id  
quod interest agitur, si do-  
lus depositarij occasionem  
damno dedit, vt in specie  
§. si quis tabulas. 13. l. 1. ff. depositi.  
21 videre licet. Hæres t autem  
depositarij non tenetur in

dup-

duplū, nisi & ipse inficiatus  
fuerit, per text. in §. non autem  
in verbis: *Aliquando ta-  
men etiā ex contractu actio  
contra heredem non compe-  
tit, veluti cum testator do-  
lose versatus sit, & ad hære-  
dem eius nihil ex eo dolo per-  
uenit.* instit. de perp. & temp. actio.

Sed in simplum tenetur ex  
dolo defuncti, & hoc intra  
annum, per text. in l. de eo 18. ff.  
depositi. Alioquin t qui teme- 22  
rè & dolo malo non resti-  
tuit depositum, infamis est.  
per textum in l. qui depositum. 10.  
in verbis: *Qui depositum  
non restituit, suo nomine  
conueniatur & condemnatur,  
ad eius restitutionem cum  
infamia periculo urgetur.*  
Cod. deposit. Neq; immerito:  
Siquidè (teste C. cerone in  
Orat. pro Sext. Roscio) in  
bonorum virorum nume-  
ro haberi non debet, qui fi-  
dem amico fefellit. Restituo

A 2 2 tio



23 tio ꝛ autem depositi, sine  
vlla dilatione fieri debet, ita  
vt neq; compensatio, neq;  
cuiusquam interdictio lo-  
cum habeat, per textum in  
l. si quis in verbis: Si quis  
vel pecunias, vel res quas-  
dam per depositionis acce-  
perit titulum; eas volenti  
ei, qui deposuit, reddere illi-  
cō modis omnibus compella-  
tur; nullamq; compensatio-  
nem, vel deductionem, vel  
doli exceptiōem opponat. Et.  
Et infra; vt integra omni  
legitima ratio servata, de-  
positares vel pecunia prima  
fronte restituatur. Cod. depositi.

24 Quod ꝛ tamen in fure &  
pradone, qui rem furto vel  
vi ablatam, apud aliquem  
deposuit, minimē locum  
habet: Nam hoc casu sum-  
ma æquitatis ratio suadet,  
vt res ablata, verò domino,  
non furi & pradoni, restitu-  
antur, per text. in l. bona fides

13 ff.

n. ff. depositi. Ac præterea ꝛ 25  
soluendo non existente de-  
positario, primo loco peti  
potest, per expressum text.  
in l. si hominem 7. §. quoties 2. in  
verbis: Quoties cedunt for-  
ro nummulari, solent primo  
loco ratio haberi deposita-  
riorum, hoc est, eorum qui  
depositas pecunias habue-  
runt, non quas sanore apud  
nummularios, vel cum num-  
mularijs, vel per ipsos exer-  
cebant. ff. depositi. Quinimo  
etiam ante privilegia ad-  
mittuntur, si bona deposi-  
tariorum venierint, vt ibi-  
dem habetur; quod tanē  
l. si umbri. 9. §. in bonis. ff. de priuilegijs creditorum. manifeste re-  
pognare videtur; vbi dici-  
tur, post privilegia eorum  
potiorē causam haberi. Ve-  
rum id de quibusdam tan-  
tum privilegijs, vt potē do-  
tis funerariæ, eius qui in re-  
fectionem rei credit, intel-

li-

ligi debet, prout gloss. ibi-  
dem notat. Nam extra hos  
casus, etiam ante privilegia,  
deponentium causa potior  
est, per text. d. l. si hominem §.  
quoties. Vnde cōsequens est,  
quod etiam defuncto eo-  
dem, (exceptis itidem ca-  
sibz suprà positis) ante om-  
nia ex hereditate percipi  
debeat, argumento l. cum ha-  
redibus 9. Cod. depositi, prout etiā  
in Curia Regia inter Do-  
ctores Petricium & Czie-  
zaroma Cives Leopolienses  
Anno 98 Sabbatho ante  
festum S Barnabę, decisum  
fuisse memini. Sicut ꝛ d.  
cōtrā, si plures sint hæredes  
deponentis, quilibet illorū  
pro interelle suo potest  
petere portionem deposi-  
ti, qua consequuta, si postea  
depositarius soluendo non  
sit, non datur recursus care-  
tis cohæredibus ad illum,  
qui

qui portionem suam con-  
sequutus est, per expressum  
textum in l. fin. Cod. depositi.

Non videtur enim (vt  
Imp: Iustin. ibidem ait)  
esse homo obnoxius, qui suā  
partem suscepit, ne industria  
pœnas desidii soluat: Si enim  
et alig hæres tempora opor-  
tuna, quemadmodum cohæ-  
res eius, obseruasset, et suum  
utiq; reciperet, et sequen-  
tibz altercationibus minime  
locus relinqueretur. Deniq;  
ꝛ & illud norandum est, 27  
quod depositarius, re depo-  
sita utens, furti teneatur,  
per expressum text. in l. si de-  
positi. 3. ibi: Si quis rem  
depositam inuito domino se-  
rens prudensq; in usus suos  
conuerterit, etiam furti de-  
licto succedit. Cod. depositi. Et  
l. si sacculum. 29. ff. eod. Si ta-  
men ꝛ deposita pecunia, ex 28  
permixta deponentis uta-  
tur,

tur, furtum quidem non committit, sed usuras, ut in ceteris bonæ fidei contractibus, propter moram præstare cogitur, per textum in d. l. si sacculum, et in l. si depositi. 3. et l. si deposita 4. ff. depositi. Atq; hæc de deposito, quæ potius si in Praxi occurrunt, & quæ etiam gloss. Iur. Sax. in d. artic. 5. lib. 3. tangit, dixisse sufficiat.

## OBSERVATIO XLIH.

Si res à viatore apud dominum diuersorij, custodiæ causa relicta sit, quid is præstare teneatur?

### SUMMARIA.

1. Edictum Prætoris, de nauis, cauponibus, et Stabularijs.
2. Ratio, cur nauta, caupones, et Stabularij de recepto teneantur?
3. Res vectoris vel viatoris re-

recipiens tenetur omni modo, excepto casu fortuito.

*Furtum non computatur inter casus fortuitos.*

*In recepto custodia præstari debet.*

*Factum viatorum doming diuersorij an præstare teneatur?*

*Ubi ratio legis locum non habet, eò lex perducenda non est.*

*Differentia tit. Nauta, caupones, stabularij, et à titulo furti aduersus naut. caup. stabul. etc.*

*Recepta res dicuntur non solum expressè custodiæ assignata, sed etiam illata vel immissa.*

*Doming diuersorij prædicens hospitibus ut res suas custodiant, non tenetur ad præstandam damnum.*

**S**uperiori optime me cohæret, & viatoribus non inutilis est hæc questio. Quæuis

uis enim iuxta dispositionem iuris, tam Civilis, quam Saxonici, is, cui res custodiæ causa tanquam amico commendatur, præter dolum & latam culpam, nihil amplius præstare debeat, ut supra observatiõe præcedenti dictum est, attamen in his, qui diuersoria exercent, & quæstum ac lucrum inde sentiunt, diuersum jus à legistatariis statutum reperitur. Inprimis tamen verò Edictum Prætoris in l. l. ff. naut. caup. stabul. et recept. testis extat, cuius hæc sunt verba: *Ait Prætor, Nauta, caupones, stabularij, quod cuiusq; saluum fore receperint, nisi restituent, in eos iudicium dabo.* Nec immerito. Maxima tamen etenim (ut ibidem l. c. Vlpian. ait.) utilitas est huius edicti: quia necesse est plerumq; eorum fidem sequi, et res custodiæ eorum committere.

*mittere.* Nec quisquam putet, graviter hoc aduersus eos contritutum: nam est in ipsorum arbitrio, ne quæ recipiant. Et nisi hoc esset statutum, materia daretur cum furibus aduersus eos quos recipiunt coeundi: cum nunc quidem abstinere huiusmodi fraudibus. Ex hoc itaq; edicto manifestè liquet, quod nauta, caupo & stabularij, qui res vectoris vel viatoris recipiunt, omni modo teneantur, etiam si sine culpa eius res perierit, vel damnum datum est, nisi si quid damno fatali contingit, per expressum text. in l. et ita, 3. §. 2. vers. ad hoc Edicto. ff. naut. caup. stabul. etc.

Quod non de furto (cum tamen id non computari inter casus fortuitos Accursius in l. cum duobus. §. 2. §. 3. et in d. l. et ita. §. 2. in verbis: etiam si sine culpa dicat) sed de naufragio, aut vi maiore intelligendum est, per



per eundem textum in 4. et ita, §. 1. vers. Inde Labeo. Et ita in Curia Regia inter V Vilczek & V Velowska Cives Præmislien. Año 99. mente Septembris decisum fuisse memini. Nec mirū id videri debet, cur hic exactior quàm in deposito, custodia exigatur. Cū etenim in deposito nulla eius apud quem deponitur, versetur utilitas: Et is qui negligentem amico rem commendavit, non ei, sed suæ facilitati imputare debeat, per textum in obi: precedenti allegatos.

5 In ꝑ recepto verò, etsi nauta, caupo & stabularius mercedem non pro custodia recipiant; sed nauta ut trajiciat vectores, caupo ut viatores manere in caupona patiatur, stabularius, ut permittat iumenta apud eum in stabulari; attamen quia nec fullo aut sarcinator pro

custodia, sed pro arte mercedem recipiunt, & custodia in nihilominus ex loco tenentur; ita hos etiam improbitatis reprimendæ causa custodiæ nomine teneri, & ꝑ factum etiā viatorū præstare Prætor voluit per text. in l. sicut et caupo. et ff. naut. caupo. et stab. Cui etsi ex diametro textus in l. licet. §. in factum 3. ff. eodem. et in l. 1. §. 6. in his verbis: *Caupo præstat factum eorum, qui in ea carpona et caupona exercenda causa ibi sunt, item qui habitandi causa ibi sunt. Viatorum autem factum non præstat.* Et additur ibidem ratio: *Viatores enim sibi eligere caupo vel stabularius non videtur, nec repellere potest iter agentes: inhabitatores verò perpetuos ipse quodammodo elegit, qui non recedit, quorum factum oportet eum præstare.*

ff. furti

ff. furti adversus naut. caupo. stabula. repugnare videantur; attamen hæc ita non incommodè conciliari posse existimarem, ut scilicet exercitor factum hospitū & viatorum, quorum conditio probabiliter ipsi ignota est, ut qui hospitio repentino (prout text. in d. l. licet. §. in factum. tradit.) recipiuntur, neutiquam præstare teneatur per d. l. 1. §. 6. ff. furti adversus naut. caupo. stabul. Secus verò dicendū est in his, qui sæpius divertere solent, & quorum conditio ipsi exercitori cognita est.

Eo enim casu ratio illa, quod viatorem eligere non possit, cessat. Vbi ꝑ autem legis ratio locum non habet, eo lex etiam perducenda non est, l. ex facto. 43. ff. de vulg. et pupill. substit. et l. in omni. 13. ff. de adopt. Quamvis non desint, qui & alias huius antinomix adferunt solutiones.

Ac

Accursius ꝑ etenim, quem 8 sequitur etiam Bart. existimat, quod hic titulus: *Nautia, Caupones, Stabularii, ut recepta restituant*, ab eo, qui postea ibidem in Pandectis sequitur: *Furti adversus nautas, caupones, stabularios* &c. discrepet hac potissimum ratione, quod prior detur ex contractu, scilicet ex recepto, vel quasi maleficio; posterior verò ex delicto tantum. Et ideo ex hoc non teneatur caupo ob factum viatorū, quia maleficia debent tenere auctores suos, non alios, ex illo autem quasi ex maleficio obligatur. Scire enim debet qualem familiam, qualesque hospites in domo sua habeat. d. l. licet. §. in factum. Obiter autem hic notandū est, quod ꝑ receptæ res esse videantur, etiam si expresse

B b

cu-

custodire illorum non sint assignata, sed saltem illata vel immissa. per express. text. in l. 1. §. fin. ff. nau. caup. stabul.

Nam hoc ipso, is qui im-mittit vel infert res suas, vi-detur sequi fidem exercito-  
ris, sicut ex aduerso is tacite proficitur, nauim vel diuerso-  
lorium suum idoneum esse, & res illatas saluas fore;  
10 alioquin si prædixerit, ut vnusquisque hospitem res suas seruet, & illi consense-  
rint, nõ tenetur ad præstan-  
dum damnum, si res perie-  
rint. per expressum textum in l. fin. §. item si prædixerit ff. nau. caup. stab.

## OBSERVATIO X LV.

De mandato, & quid  
mandatarius præstare te-  
neatur?

### SUMMARIA.

1 In mandato dolus & culpa  
præstari debet.

Culpa leuissima in manda- 2  
to vtrum præstetur?

In iure gradus compara- 3  
tionis confunduntur.

Leuissima culpa opponitur 4  
exactissima diligentia.

Bona fides omnes gradus 5  
culpa comprehendit.

Equitatis ratio suadet, ut 6  
is qui recipit mandatum, te-  
neatur de culpa leuissima.

Mandatarius fines mani 7  
dati excedere non debet.

Mandatum iuxta præ- 8  
scriptum mandantis exequi  
debet, etiamsi mandatarius  
aliter rem gesturus utilius  
fore existimet.

Mandati fines non exce- 9  
dit, qui id facit, sine quo  
mandatum exequi non po-  
test.

Mandatum excedens in 10  
emptione, id non repetit,  
quod ultra datum est.

Mandatarius expensas a- 11  
ctione contraria petere, vel

18

ex fructibus deducere potest.

12 Mandatarius an salari-  
um à mandante petere possit?

13 Mandatum debet esse gra-  
tuitum.

14 Aduocati & procuratores  
salaria petere possunt.

15 Fullo & Sarcinator pro  
mercede actionem præscriptis  
verbis habent.

16 Mandatum susceptum cõ-  
summari debet.

17 An alium mandatarius  
substituere possit.

18 Mandato quando renũ-  
ciare liceat?

19 Mandatum morte vtri-  
usq; tam mandantis, quàm  
mandatarij finitur.

20 Mandatum quando re-  
uocari possit?

1 **I**N mandato,  
prout & in alijs  
contractibus, qui  
consensu fiunt, dolum &  
culpam à mandatario præ-

sta-

stari, nullum est dubiũ, per  
textum in l. cõtractus. 23. in verbis:  
dolum & culpam ( scilicet  
recipiunt ) mandatum, com-  
modatum, venditum, pig-  
nori acceptum, locatũ, item  
dotis datio, tutela, negotia  
gesta. ff. de diuers. reg. iur.

Quod non solum de lata,  
sed etiam de leui culpa in-  
telligendum esse D. D. juris  
vnanimi consensu statuitur,  
idq; per textum in l. à procura-  
tore 13. Cod. mandati, cuius is est  
tenor: A procuratore do-  
lum & omnem culpam, non  
etiã in prouisum casum præ-  
standum esse, juris auctori-  
tate manifeste declaratur.

Verum si de leuissima cul- 2  
pa magna est inter eosdem  
dissentio. Etenim Ioan-  
nes Accursius, Bart. & Azo  
dicunt etiam teneri de leui-  
ssima, per suprã allegat. text.  
in d. l. à procuratore. in verbis:  
omnem culpam. Vnde con-

B b 2

1c.



sequens est, quod nulla excipiat, argumento text. in l. sollicita & in verbis: *Omni humana creatura, ext. de maior. & obediens*. Nam & secū dū praecepta Logica, quod praedicatur de genere, necesse est praedicari de specie.

Quam sententiam textus quoq; in re. 21. Cod. mandati, non parum confirmare videtur, his verbis: *Aliena vero negotia exacto officio geruntur; nec quicquam in eorum administratione neglectum ac declinatum culpa vacuum est*. Vbi exactum officium, pro exactissimo accipi debet, per textum in §. item 16. 2. vers. ad u. Instit. quib. mod.

3 re. contra. oblig. Sæpè t enim hi gradus, (quos Grammatici comparationis vocant) in iure confunduntur, unde evenit, ut positivus pro superlativo & e contra, ut in l. si merces. 25. §. qui columnam ff. locati.

item comparativus pro positivo accipiat, in l. quod Nerva. ff. depositi. Exactissimæ t 4 verò diligentiae opponitur leuissima culpa, quam non nisi sagacissimus & diligentissimus quisq; praecavere potest, ut supra obser. proxima dictum fuit. Proinde non obstat huic sententiae textus in l. idemq; 10. in pr. ff. mandati.

Vbi dicitur, eum qui mandatum suscepit, nihil amplius, quam bonā fidem, praestare debere. Ergo inferri posset, quod nō etiam culpam leuissimam. Nam t 5 ibi bona fides omnes species culpæ comprehendit, etiam leuissimæ, ut ex gloss. ibidem notat. Et exempla quæ in l. si procurator. 9. §. ult. ff. eodem. ponuntur, ita bonā fidem accipiendā esse ostendunt.

Sic neq; illud in contrariū facit, quod vulgò ex d. l. contractum. 23. ff. de divers. reg. iura.

obi-

obijci solet, in mandato videlicet dolum tantū & culpam praestari. Nam & ibi non excluditur leuissima culpa, quinimò expressè dicitur, in his praestari etiam diligentiam, scilicet exactissimam. ut in l. qui iniuria. 73. §. qui alienis. vers. eadem sunt. ff. de furtis, cui leuissima culpa opponitur, ut supra dictum est.

Quod ad contractus ibidem recensitos omninō referri debet; Sed quia praeter commodatum & mandatum, nullus horum contractuum videtur posse recipere leuissimam culpam, ut in l. si ut cerūd. §. nunc videndum. ff. commodati. traditur; idcirco de his tantum ibi I. C. Vlpian. loqui verisimile est. Verba enim secundum subiectam materiam accipienda sunt.

6 Summa t deniq; æquitatis ratio luadet, ut is qui mandatum in se recipit, teneatur

de omni culpa, etiam leuissima: Quia recipiendo officium, videtur se ostendere diligentem & idoneū, atq; ita propter solam industriam eligitur. argumento.

l. si quid venditor. 19. ff. de editis. edito

Et ut Cicero in Orat. pro Sexto Roscio præclare monet; mandati iudiciū, idē non min⁹ turpe esse, quā in furti. Quia (inquit) hac culpa duas res sanctissimas violat, amicitiam & fidem.

Nam neq; mandat quisq; ferē, nisi amico; neq; credit, nisi ei, quem fidelem putat.

Perditissimū est ergo hominī, simul & amicitiam dissolvere, & fallere eū, qui laesus nō esset, nisi credidisset.

Hic consequens est, quod t mandatarius mandati fines excedere non debeat, per expressum textum in l. diligenter. §. in verbis: Diligenter igitur fines mandati cu-

tur

sto-

*studiendi sunt. Nam qui excessit, aliud quid facere videtur. Et si susceptum non impleverit, tenetur. ff. mandati. 1. & § in qui exequitur. Instit. eodem.*

8 Sed / an in recepto mandato rectius sit, id omninò facere, quod mandatum est; an verò nonnunquā etiam contrā? si mandatarius existimet id ei, qui mandavit utilius fore, nimis perplexa est quaestio: Quam A. Gellius lib. 1. Noct. Attic. cap. 13. in utramq; partem admodū inculenter tractat, & adducto exemplo P. Crassi Mutiani, nequaquam contra mandatum faciendum esse exponit; quod idem Cicero Epist. fam. lib. 7.

9 Epist. 2. probat: Verum / et enim verò nō excedere eum fines mandati sciendum est, qui id facit, sine quo mandatum omnimodè curari non potuit, ut in procura-

coris

toribus ad iudicia fieri videmus, qui laxius mandati fines egredi coguntur. Cum enim iudicium in inuitos reddatur, non valet mandantis cautio in ijs, quibus juris & iudicij necessitas disponit, cuius rei exempla passim in legibus, & potissimum in l. ad legatum. 62. ff. de procurat. & in l. Papinianus. 14. ff. de public. in rem actione obuia sunt.

Et idem / si in emptio-<sup>10</sup> ne mandati fines excedat, non nisi ad pretium statutum contra mandantē agit, per text. in l. sed Proculus. 4. ff. mandati. idq; contraria actiōe mandati, qua / etiam impensas<sup>11</sup> in perficiendo mandato factas repetere; vel quod magis est, deducere ex fructibus illius rei potest. per expressum textum in d. l. idemq; 10. §. idem Labeo. 9. in verbis: *Idem Labeo ait, Et verum est, reputationes quoq; hoc iudicium admittere. Et si-*

cuti

*cuti fructus cogitur restituere is qui procurat, ita sumptum quem in fructus percipiendos fecit, deducere eum oportet. Sed et si vecturas suas, dum excurrit in pradia sumptum fecit, puto eum hos quoq; sumptus reputare oportere: nisi si salararius fuit, Et hoc convenit, ut sumptus de suo faceret ad hac itinera. ff. mandati. Et ita in Curia inter Adamum Iaurbach Ciuem Wratilaviensem, mandatarium, & Ioannem V Volowicz Ciuem Leopoliensem. Anno 91. de expensis in litem factis, decilum fuit.*

Equum enim est, ne damno afficiatur mandatarius, qui officium amico postulanti praestitit: per textum in l. si mandassem 15. ff. mandati.

12 Neq; / tamen de salario mandatarij idem omninò dicendū esse videtur. Nam

13 / et cum mandatum sua natura

tu-

tura debeat esse gratuitum, alioquin mercede interueniente fiat locatio, ut in § fin. Instit. de mandato, & l. 1. §. 4. ff. h. tit. idcirco merito hac actio denegatur. Quamvis si remunerandi gratia extra conuentiōem mandatario quid offeratur, honestè id ab eo accipitur, neq; impedit mandati actionem. per textum in l. si remunerandi. 6. in pr. ff. mandati. Sin autem conuentum promissumq; salarium sit, sine certa tamen mercede, super facto, quod locari non potest, nō actione mandati, sed aut ex stipulatu, si stipulatio interuenit, aut alia actione, puta praescriptis verbis, vel extra ordinem exigitur, per text. in l. salarium 7. ff. mandati & l. 1. Cod. eodem. Quod si in genere, & incerta pollicitatione de salario sit conuentum, vel omninò conuentū non sit,

nul-



nullo modo, id est, neq; extra ordinem recte petitur, neq; iudicio mādatis, ut salarium constitutatur: prout in textu. l. qui mutuum §. 6. ff. salarium 3. ff. mandati. dispōitur. Quod

14 tamen in ijs, qui aliās huiusmodi salaria accipere cōsueuerūt, ut in Aduocatis & Procuratoribus ad litem secus esse DD: juris existimant, ut egregie notat Accursius in d. l. salarium 7. ff. mādatis. & est textus in l. 1. §. in honorarijs. ff. de iurys et extra cognit.

15 Aut tamen si deniq; alicui mādatis data est res, quae locari solet, veluti si fulloni vel sarcinatori vestimenta pollienda vel sarcienda tradatur; nulla conuentione de mercede facta, eo tamen animo, ut post impletum mandatum merces exoluatur, tunc nō mandari, sed praescriptis verbis actio datur. Instit. de locat. in pr. & l. si ubi 22. ff. de praescript. verb.

Il-

Illud tamen deniq; sciendum 16 est, quod sicut liberum est unicuiq; mandatum non suscipere, ita susceptum cōsummari oportet, nisi renunciatum sit, per express. text. in l. si mandauero. 22. §. sicut autem 11. ff. mandati. *Voluntatis enim est suscipere mandatum, necessitatis autem consummare, ut IC. Paulus. in l. in commodato 17. §. sicut. 3. ff. commodati.* ait. Proinde tamen nec substi-

17 tuere aut mandare alij potest, per textum in l. si procuratorem 8. §. si quis mandauerit ff. mādatis.

Quod non simpliciter, sed cum hac distinctione intelligendū est: Aut enim procurator cōstitutus est ad iudicia, idq; in rem suam, & tūc valet substitutio, per textum. in l. illam 33. Cod. de donat. Sint autem simpliciter datus sit ab aliquo, non substituet, nisi lite contestata, per textum in d. l. si procuratorem 8. §. si quis mandauerit. 3. in verbis: *Quan-*

quam

quam enim vulgò dicatur: procuratorem ante litem contestatam facere procuratorem non posse, tamen mandati actio est. ff. mandati item l. quod quis. 8. & l. neq; 11. Cod. de procurator. prout etiam in Curia Regia in causa Gregorij Vising & Kæcki, Anno 96. feria sexta post festum S. Agnetis pronunciātū fuit.

Aut procurator datus est ad negotia, & rursus distinguendū est. Aut enim datus est generaliter ad omnia negotia, & habet potestatem substituendi, per textum in d. l. si procuratorem. d. §. si quis.

Aut datus est specialiter cum praescripta tamen forma contrahendi, ut in l. si ego 7. ff. quod vi aut. clam &c. & posse eum mandare, textus in Cap. is cui. in pn. de off. legat. lib. 6. iudicio est. Alioquin si modus nō sit praescriptus, mandandi vel substituendi potestatem

non

non habet, per textum in l. per. §. item adiciendū 3. ff. de diuers. & temp. praescript. Renunciari tamen 18 autem ita potest, ut integrū ius mandatori reuertetur, vel per se, vel per alium eandem rem commodè explicandi. Sanè si valeudinis aduersae, vel inimicitiarum capitalium, seu ob inanes rei actiones, seu ob aliam iustam causam excusationes alleget, audiendus est, per textum in d. l. si mandauero §. fin. & l. seq. ff. eod. Morre tamen 19 utriusq; tam mādantis quā mandatarij cessat mandatum, sed si adhuc res integra sit; alioquin si in iudicio lis jam sit contestata, vel in negotio ceperit aliquid fieri, & sic jam res non esset integra, transit etiam ad haeredes. per textum in l. mandatum. 15. Cod. mandati. & ibi gloss. item in l. si quis 27. §. morte 3. ff. eodem

Et tamen ideo nec reuocari po-

20

Cc

test

test à mandante, in præiudicium mandatarij, si videlicet res mandatas curare experit, per expressum text. in l. si mandassem 15. ff. mandati.

*Ne damno afficiatur is qui suscepit mandatum, ut ibidem habetur. Sed si res adhuc integra esset, nullū est dubium mandatum posse reuocari, per text. in l. si verò 12. § si mandauero 16. ff. eodem.*

## OBSERVATIO XLVI.

De Societate, & quid in hoc contractu præstari debeat?

### SUMMARIA.

- 1 Societas consensu contrahitur.
- 2 Bona fides dolum & culpam comprehendit.
- 3 In societate præstatur dolum & culpa lata & levis, non leuissima.
- 4 Levis culpa alter in societate,

tate, aliter in deposito considerari debet.

In societate non præsumitur dolum.

Societas à communione rerum differet.

Damna fatalia socius præstare non cogitur.

Furtum non censetur pro casu fortuito, & ideo in societate præstari debet.

Furtum à domestica persona commissum culpa nō adnumeratur.

Seruorum natura furtis obnoxia.

Socius rem communem dolo contrectans, & furti & actione pro socio tenetur.

Actio actionem quando non perimat?

In societate si partes non fuerint expressæ, æquales esse debent.


Societas quibus conditionibus corrumpitur?

In

15 In Societate alter pecunias, alter operas conferre potest; Et an eo casu lucrum tantū, an verò etiam sors communis esse debeat?

16 Societas an transeat ad hæredes?

17 In Societate vectigalium hæres defuncti cum superstite socio equaliter communicat.

 St & hic contractus ex genere eorum, qui solo consensu perficiuntur, & in quibus alter alteri obligatur in id, quod alterū alteri ex bono & æquo præstare oportet, per textum Instit. de oblig. ex consensu. Proinde etiam in hoc iudicium pro socio, venit bona fides, & quæ dolum & culpam comprehendit. l. cum duobus 53. §. virum 2. in verbis: Socios inter se dolum & culpam præstare oportet,

ff. pro

ff. pro socio. & in l. contractus. ff. de diuers. reg. iur. Sed an de omni culpa id intelligendum sit, maior est dubitatio? Et quod lata, imo & levis, non autem leuissima præstari debeat, satis liquidò constat, ex l. socius 72. ff. pro socio, cuius hæc sunt verba: Socius socio etiam culpa nomine tenetur, id est de fiducia atq; negligentia: Culpa autem non ad exactissimam diligentiam dirigenda est: sufficit enim talem diligentiam communibus rebus adhibere, qualē suis rebus adhibere solet. Et additur ratio, Quia qui parum diligentem sibi socium acquirit, de se queri, sibiq; imputare debet. Quod iisdem ferè verbis Instit. de societate. §. fin. repetitur.

Quamuis enim dolum duntaxat & latam culpam, non etiam leuem præstare locum socio inferri possit, ex

C C 2 L quod



l. quod Nerva. 32. ff. depositi, ubi dicitur, quod is, qui in rebus alienis non adhibet talem diligentiam, qualem adhibet suis, dolose agit, & latam culpam committat. Atqui socius communibus rebus eandem diligentiam debet, quam proprijs, per supra allegatam. Et per consequens, si eam non adhibet, dolose agit, & ideo de dolo tantum & lata culpa, non etiam de levi tenetur; attamen verius est etiam de hac teneri. Nam *in d. l. quod Nerva*, agitur de deposito, in quo si depositarius rebus alienis minorem adhibet diligentiam, quam in suis rebus fraudare non caret; ac in societate, si socius communibus rebus minorem adhibet diligentiam, dolo quidem & lata culpa caret, non etiam levi. Neque; tamen praesumitur dolose quis versari in re-

rebus ad se pro parte pertinentibus, sed tanquam dominus res communes administrare intelligitur, per expressum textum in l. merito. §. in verbis: *Et sane plerumque credendum est, cum qui partis dominus est, jure potius suo re uti, quam furti consilium inire* ff. pro socio. Nec interest quod in l. 2. Cod. quando & quib. quarta pars deb. dicitur: *Naturale scilicet esse vitium negligi, quod communiter possidetur, atque se nihil habere, qui non totum habeat arbitretur, denique suam quoque partem corrumpi patitur, dum invidet aliena.* Nam tamen haec 6

dererum communiōe, quae iure quodam absque consensu & conventionē partium contingit, non de societate, quae consensu contrahitur, accipi debent: Et ideo non est mirum, quod ibi praesumatur negligentia, secus in

so

societate, quae non ex necessitate, sed ex mera voluntate fieri solet. Porro tamen damna, quae imprudentibus accidunt, hoc est damna fatalia, ut sunt incendium, latrocinium, naufragium, & id genus alia, socij non cogentur praestare; sed commune damnum est, si nihil dolo aut culpa illorum fiat, per expressum textum in d. l. cum duobus §. damna. 3. Quod 8 tamen de furto intelligi non debet: Nam si res communis apud locum furto subrepta sit, proprium eius est detrimentum, ut textus ibidem 9 tradit. Si tamen a domestica persona furtum sit factum, nemo dixerit culpa domini furtum contigisse; quia a tali persona etiam diligentissimus quisque, vix sibi cavere potuisset. Nam ut Accursius in l. Iulianus §. 1. quando minoris ff. de act. empt. & vendit. monet: *Servorum / natura* 10 furtis esse obnoxiam, ita ut si nihil aliud saltem cinerem domino suo surripiant. Quod non de honestis, sed vitijs tantum personis & mancipijs intelligi velim. Fieri tamen potest, ut etiam socius dolo malo rem communem contrectet, quo casu non solum actione pro locio (quae itidem infamat ut ex textu §. ex quibusdam. Instit. de poena temere litigat. patet) sed etiam furti tenetur, per expressum textum in l. rei communis 45. ff. pro socio. Nec mirum videri debet, quod actio actione non tollat. Id enim 12 generale est, ut rei prosequutoria non tollatur per poenalem, & econtra argumento l. sed actio §. 1. ff. pro socio. nisi in casu l. 3. §. novissime ff. de act. empt. & vendit. & nisi cum actor, qui duabus illis actionibus velit consistere, etiam sibi-

mo

sibi contrarius, ut in l. 1. Cod. de furtis. Sed persecutoria persequutoriam tollitur; ut cōdictio furti, (quæ & ipsa rem persequitur) si pro fure. ff. de condict. furtiva. per actionē mandati, vel pro socio; per textum in l. sed si ex causa. 47. ff. 13 pro socio. Amplius in eadem materia notandū est, quod si in contractu societatis nō fuerint partes adiectæ, æquas eas esse oporteat, per expressum textum in l. si non fuerint 29. ff. eod. Nam sibi imputare debet, qui legem contractus non dixit apertius. l. veteribus ff. de pactis, tūm quia iniquum esset, ex eadem societate, alium plus, alium minus consequi, ut textus in l. verum 63 § si cum tres 5. ff. eodem. habet. Quod nō de Arithmetica, sed Geometrica proportionē, secundum vniuscuiusq; operas atq; opes, quas in societatem con-

fert

fert, accipiendum esse, rectē quidam existimant, ut auctor est Portius in §. 1. Instit. de societate. Verumtamen 14 si partes expressæ fuerint, hæc omninō seruari debent.

Nec enim vnquam dubiū fuit, quin valeat conventio, ut ad vnum duæ partes lucri & damni pertineant, ad aliū tercia; Quinimō Seruius Sulpicius, (ut in textu Instit. de societate § 2. videre licet) etiam talem conuentiōem ratam habere existimauit:

*Si Titius & Seius inter se pacti sunt, ut ad Titium lucri duæ partes pertineant, damni tercia; ad Seium duæ partes damni, lucri tercia, & quod magis est, ut quis lucri partem ferat, de damno non teneatur. Quia saepe (inquit) quorundam ita preciosa est opera in societate, ut eos iustum sit conditione meliore in societatem admit-*

ti.

15 ti. Nam & ita coiri posse societatem non dubitatur, ut alter pecuniam conferat, alter nō conferat, & tamen lucrum inter eos commune sit. *Hæc enim (teste Vlpi. in d. l. si non fuerint 49. §. 1.) tanta est industria socy, ut plus societatis conferat, quā pecunia, id est si solus nauiget, si solus peregrinetur, pericula subeat solus. Sed hæc ita accipienda sunt, ut is, qui pecuniam contulit, habeat saluam sortem in diuisione; lucrum verò ex ea proueniens communicetur, nisi illud expressè actum sit.*

Quamuis Accursius in l. Cod. pro socio, in dubio, pecuniam quoq; esse communicatam (nisi consuetudo loci contraria sit) existimet. Cui cōtradicit Iacobus de Are, & priorem sententiam defendit ex ea ratione, quod præstans operam haberet lu-

lucrum, & alius damnum, quæ societas Leonina appellatur, per textum in d. l. si non fuerint § Aristo. 2. Vtrum 16 autē societas ex pacto transeat ad hæredes, coronidis loco adiiciendū esse existimaui. Qua in re quamuis non desunt, qui affirmatiua defendunt, ut potè Hotom. in com. iur. ff. pro socio. & Thoming. Decis 13. mihi tamē magis placet negatiua sententia, quam communiter DD. tenent, per expressos textus in l. adeo 59. in pr. in verbis: *Adeo morte socy soluitur societas, ut nec ab initio pacisci possimus, ut hæres etiam succedat societas: & l. nemo 35. ff. pro socio.* Cui rei hæc potissimum est ratio, quod huiusmodi pactū constringat quodam modo ultimā voluntatem, dum videlicet non cum quem quis velit, sed qui locio placet,



cet, hæredem instituere co-  
geretur, prout in textu  
a. l. cum duobus § 2. §. idem respondit 9.  
dilectis verbis exprimitur.

Actio tamen pro socio etiã  
hæredi cõpetit, per text. in  
l. verũ est 63 §. in hæred. 8 ff. pro socio.

Licet enim is socius non  
sit, attamen emolumentum  
successor est, vt ibidem ha-  
betur. Quod ¶ & de loci-  
erare vectigalium, & aliorũ  
publicorum dicendum vi-  
derur. Nam & hoc casu,  
cũ sit communio necessa-  
ria cum hærede defuncti;  
consequens est, quod inter  
superstitem socium, & hæ-  
redem defuncti, quicquid  
lucris vel damni contigerit  
vivo socio, vel post mortẽ  
eius, necessario commune  
sit, per expressum textũ in  
d. §. in hæredem. quod non tam  
necessario fieri solet in so-  
cierate voluntaria, in qua a-  
lia lex (vt scilicet minor

dam-

damni, maior lucris pars, vel  
econtrã, ad aliquem ex loci-  
cijs pertineat) dici potest,  
per suprà allegata jura.

## OBSERVATIO XLVII.

Periculum rei vendi-  
tæ, vtrum pertineat ad emp-  
torem, an verò ad ven-  
ditorem?

### SUMMARIA.

Emptione perfecta res per-  
tinet ad emptorem.

Leges contraria, quod ven-  
ditor teneatur ad restitutio-  
nem precij post emptionem  
perfectam re interempta.

DD: diuersæ sententia, de  
eo, an etiam precium emptor-  
is pereat.

Refutatur eorũ sententia, &  
qui existimant precium emp-  
torẽ amittere, re perempta.

Explicatio l. pen. Cod. de  
condit. causa dat.

In

6 In contractibus innomi-  
natis penitentia est locus.

7 Contractus innominati qui  
dicantur?

8 Nemo cum alieno lucro loci  
expletari debet.

9 Contractus nominati post  
perfectiõem sunt necessarij,  
Et idẽ penitentia locus in  
ijs non datur.

10 Authoris sententia, quod  
emptiõne plenẽ peracta, si res  
nondum tradita sit, casus  
fortuitus ad emptorem perti-  
neat.

11 Emptor precium nondum  
datum solvere tenetur, re  
ante traditionem perempta.

12 In his qua numero, ponde-  
re, & mensura constant,  
cuius sit periculum?

**D**ilectum est ob-  
ser. 30. in genere  
de periculo rei de-  
bitæ, nunc in specie de peri-  
culo rei venditæ, vtrum ad

ven-

venditorem, an ad emptorẽ  
rem pertineat, non incon-  
gruẽ quæri potest? Qua in  
re firma constituenda est  
Regula. Quod ¶ emptio-  
ne perfecta res pertineat ad  
emptorem, per expressos  
textus in l. id quod. 7 ibi: ad emp-  
toris commodum incommo-  
dumq; pertinet. Et in l. nec  
cessario 8. ibi: Nam perfecta  
emptione periculum ad em-  
ptorem respiciet. & toto fe-  
rẽ. tit. ff. de pericul. & commo-  
rei vendit. Quod item iure  
Sax: (secundum quod quo-  
tidie practicatur) obtinet,  
vt videre est in gloss. juris  
municipal. artic. 140. vers.  
Queritur, equum si quis ere. vbi di-  
citur: Quod si venditor dam-  
num absq; sua culpa euenisse  
Sacramento probauerit, ju-  
re precium pro ea re ab emp-  
tore datũ retineat. Verum-  
tamen ¶ nonnullæ leges cõ-  
trarium his innuere viden-

D d

tur

tur. Ex primo quidem l. si fundus 33. in pr. ff. locati in verbis: *Si fundus venditus sit publicatus, etiam si absit culpa vel mora venditoris, nihilominus cum teneri ex empto, ut precium restituat.* Ex quo intelligitur etiam post perfectam venditiōem periculum non respicere ad emptorem. Secundo l. ult. ff. de condict. caus. dat. in verbis: *De-di tibi pecuniā, ut mihi Stichū dares, (& postea) ideo si mortuus est Stichus, repetere possum; quod ideo tibi dedi, ut mihi Stichum dares, & rurſus, si tuus est Stichus, & pro evictione eius promittere non vis: non liberaberis, quominus à te pecuniam repetere possim.* Tertiò l. si soluturus. 39. ff. de solutione. ubi dicitur, periculum emptoris esse non propter perfectam emptiōem, sed propter electionem depositarij.

Hunc

Hunc itaq; obicem Interpp: juris dissolvere cupientes in diversas iverūt sententias. Quidā enim hanc Regulam ita accipiendam esse existimant, ut res pereat emptori, non pretium, id est, ne id quod interest supra rei precium consequatur à venditore; quod confirmatur per textus suprā allegatos, maximè verò d. l. ult. ff. de condiction. causa dat. quæ sententia est Cuiarij in tract. ad Africanum in d. l. si fundus 33. ff. locati. & l. que fundum. 50. ff. de iure dot. Quā & Cuiaria Regalis, ex ea ratione, quod per vi. n. ager vendit9 emptori sit adempt9, sequi maluit, in causa Czapski & Topiczewski, Año 96. feria tertia post festum Natiuitatis S. Ioannis Baptistæ. Alij verò, (quorum in numero est Corrasius lib. 2. miscell. quæst. cap. 9. simpliciter co-

clu-

cludunt, quòd non solum res, & id quod interest, sed etiam pretium emptori pereat, si id fiat sine culpa venditoris, sed casu fortuito, per textum in l. pen. Cod. de condict. ob caus. dat. cuius hæc sunt verba: *Pecuniam à te datā, si hac causa, pro qua data est, nō culpa accipientis, sed fortuito casu non est secuta; minime repeti posse, certum est.* Condictiōem verò ob causam datorum re non secuta, eo tantū casu locum habere, quando culpa vel mora eius, qui dare debebat, præcessit, textus in l. dedi. 3. §. 4. ibi: *Sed si Stichus decesserit, an repeti, quod datum est possit? Proculus ait, si post id temporis decesserit, quo manumitti potuit, repetitionem esse: Si minus, cessare.* ff. de condict. caus. dat. satis manifestè declarat. Quod item ex textu l. naturalis. his ver-

bis:

bis: *Sed si Scyphos tibi dedi, ut Stichum mihi dares, periculo meo Stichus erit, ac tu duntaxat culpam præstare debes.* ff. de præscript. verbis: haud obscurè probari potest. Quibus ex diametro suprā allegata l. ult. ff. de condict. caus. dat. repugnare videtur. Verum tamen nimirò nimis dura quibusdam videtur hæc Corrasij, & eius aſſecularum sententia, siquidem in d. l. si fundus 33. ff. locati. expressè id cauetur, quod etiam si absit culpa vel mora venditoris, nihilominus ad precium restituendum teneatur. Nec 5 obſtare dicunt id; quod ex d. l. pen. Cod. de condict. ob caus. dat. infertur. Nam (ut Bartol9 distinguit) si repeto pecuniā tanquam causa non secuta; nō possum per d. l. pen. Sed si repeto, quasi me poeniteat, possum repetere. d. l. ult. ff. de condict. caus. dat. Quia f in con-

D d 2

tra



tractibus innominatis pæ-  
nitentia est locus. per ex-  
pre text. in l. si pecuniā. x. ibi:

*Sed cum liceat pœnitere ei  
qui dedit, procul dubio repe-  
tetur id quod datum est: nisi  
fortè tua intersit, non acce-  
pisse te ob hanc causam pecu-  
niam* Et alibi in §. 1. eius-  
de. legis, ibi: *attamen a-  
lso propter pœnitentiā com-  
petit ei qui dedit.* ff. de condict.  
caus. dat. Neq; id caret ratioe.

7 Cum enim contractus in-  
nominati dicantur, qui non  
habent certū nomen con-  
tractus, & vna tantum ex  
parte obligationem produ-  
cunt, ut pote quando do ti-  
bi ut des, aut do ut facias;  
aut facio des; aut facio ut  
facias, quales in d. l. natura-  
lis. §. in pr. ff. de præscript. verbis:  
habentur; consequens est,  
quod etsi is mihi obligatus  
est, qui rem meam habet,  
ego tamen illi nullo modo  
sum

sum obstrictus. Vnde li-  
quidò constat, quod nulla  
ei fiat iniuria, si rem meam,  
quæ apud illū est, sine causa  
reperam; quum tamen non so-  
lum natura æquum sit, ne  
quis locupletetur cum alic-  
na iactura, ut in l. iure natu-  
ræ 207. ff. de reg. iur. sed etiam  
iure Ciuili dolo facere vi-  
detur, qui ex aliena iactura  
lucrum capit, ut in l. si quis 17.  
§. fin. ff. de instit. act. habetur.

Quod tamen certè longè aliter  
se habet in contractibus no-  
minatis, qui vltro citroq;  
producunt obligationem,  
ut suprà, emptio, locatum,  
mandatum, &c. Nam dum  
hi principio quidem sint  
voluntarij, post perfectio-  
nem autem, licet te integra,  
necessarij efficiuntur, ut in  
l. in cōdato. 17. §. 3. his verbis:

*Voluntatis est enim susci-  
pere mandatum, necessitatis  
consummare.* ff. comodati, ex-  
pri-

primitur; necessario dicen-  
dum est, quod in illis, neq;  
pœnitentiæ locus sit, neq;  
actio ad resoluendum con-  
tractum decur, sed ut im-  
pleatur contractus. per l. in  
ciuile. 12. Cod. de rei vindic. Pro-  
indè Costalius & eius simi-  
les secundum hanc Bartoli  
distinctionem prædictam  
antinomiam conciliare vo-  
luerunt, ut scilicet in cōtra-  
ctibus innominatis & alijs  
compositionibus seu tran-  
sactionibus re perempta post  
contractum, antequam ta-  
men implementum sit se-  
cutum, non liberetur debi-  
tor, idq; per sæpe allegatum  
textum in l. vlt. ff. de condict. caus.  
dat. Non ita in contra-  
ctibus nominatis, vbi peri-  
culum est eius cui debetur  
res. Porro tamen mihi accurat-  
ius ista omnia perpenden-  
ti dicendum videtur, quod  
si venditione plenè & perfe-

ctè (re scilicet, consensu, &  
precio interueniente) pera-  
cta, traditione tamen non  
subsequuta, res vendita casu  
fortuito sine culpa aut mo-  
ra venditoris depereat, em-  
ptoris periculo id fiat, per  
satis clarum textum in §. cum  
autem. instit. de empt. & vendit.  
in verbis: *Quum autem  
emptio & venditio contra-  
cta sit (quod effici diximus,  
simul atq; de precio conue-  
nerit, cum sine scriptura res  
agitur) periculum rei ven-  
ditæ statim ad emptorē per-  
tinet, tamen adhuc ea res  
emptori tradita non sit. Et  
quamuis non desinat, qui in  
Institutionibus regulas tan-  
tum juris, quæ sunt ex sum-  
mo iure, & rudimenta tan-  
tum proponi dicant; in  
Digestis verò incrementa  
juris, & diligentius res exa-  
ctas ad æquitatem; attamen  
nescio, an non idem etiam  
in*

in l. fin. Cod. de peric. et comod. rei vend. exprimat. his verb: *Mortuus casus ancilla distracta, etiam ante traditionem sine mora venditoris dilaiam, non ad venditorem, sed ad emptorem pertinet; Et hac non ex praterito vitio rebus humanis exempta, solutionem precij emptor non recte recusat.* Vnde et colligi potest, quod emptor non solum precium datum repetere non possit, sed etiam nondum datum venditori persolvere cogatur, nisi aliter conuenerit, per expressum textum in l. cum emptor. §. §. mortuo. 2. in verbis: *Mortuo autem homine, perinde habenda est venditio, ac si traditus fuisset, ut potest cum venditor liberetur, et emptori homo pereat: Quare nisi ista conuentio interuenierit, actiones ex empto et vendito manebunt.* ff. de rescind. vendit.

Dea

Denique; et appendicis loco <sup>12</sup> notandum est, quod in his, quæ pondere, numero, & mensura constant, quia diuersimodè emptio & venditio dicitur perfecta, idè etiam cuius sit in eo contractu, re perempta periculum variatur, ut in l. quod sapè 35. §. ff. de contra. empti. videre licet.

### OBSERVATIO XLVIII.

An si quis in venditione ultra dimidium iusti precij decipiatur, venditio rescindi possit?

#### SUMMARIA.

Contrahentibus inuicem se circumuenire licet.

An etiam iure diuino id permixtum sit?

Dolo interueniente contractus rescinduntur.

Venditio rescinditur, si venditor ultra dimidium

- iusti precij deceptus sit.
- 5 In quibus casibus id fallit?
  - 6 Verum etiam emptori hoc beneficium l. 2. Cod. de rescindend. vendit. competat?
  - 7 Cuius negatiuam tuetur contra communem DD: opinionem.
  - 8 In minore siue pluris emerit, siue minoris vendiderit, locum habet beneficiū d. l. 2.
  - 9 Idem in marito dotis nomine locum habet.
  - 10 Communis DD: sententia: quod etiam emptori beneficium l. 2. competat.
  - 11 Beneficium huius l. 2. etiam in locatione et alijs contractibus obtinet.
  - 12 In transactionibus an etiam hoc remedium detur?
  - 13 In aestimatione iusti precij qua consideranda sunt?

**H**æc quæstio prima fronte non multum difficul-

tatis in se habere videtur, si quidem experientia teste, commerciorum usus in copiosissimū consistat, ut quod pluris sit, minoris ematur, quod minoris sit, pluris vendatur, quod absq; circūuentione aliqua fieri nequit.

Et idè Vlpianus in l. causæ.

16. §. idem Pomponius. 4. ff. de minoribus: Pomponij verba refert:

*Quod in precio emptionis*

*et venditionis naturaliter*

*liceat contrahentibus se cir-*

*cumuenire.* Idq; non so-

lum in emptione & ven-

ditione, sed etiam in loca-

tionem & conductioem locum

habere: Paulus in l. item. 22. §.

fin. ff. locat. iisdem plane ver-

bis confirmat. Nam & iure

Canonico id non prohibe-

ri, ex textu in Cap. 3. et pen. tit.

de empt. et vendit. palam est, &

gloss atq; DD: ibidem re-

stantur. Quod et certe in

præcepto D: Apostoli Pauli

1 Ep.

ju-

ta-



1. Ep. ad Thessalon. cap. 4  
vbi dicitur: *quod in nego-  
tio non liceat fratrem cir-  
cumuenire*; quàm etiam  
honestati repugnare vide-  
tur. Nam vt IC. Mode-  
sting in l. semper 197. ff. de reg. iur. i-  
tradit: *Semper in conuentio-  
nibus non solùm quod liceat cõ-  
siderandum est, sed & quod  
honestũ sit.* Quod & Accur-  
sius ibidem notat. Proinde  
suprà recensita eateng idem  
sunt, quateng in precio rei  
alter alterum circumseribit,  
quod facilitati atq; necessi-  
tati commerciorum datum  
est, non autem si deceptio  
3 ex dolo veniat; tunc enim  
de dolo actio est, & rescin-  
ditur contractus, vt potè si  
quis vitiolam rem sciens  
vendiderit, emptori om-  
nia detrimenta, quæ ex ea  
emptione traxit emptor,  
præstare tenetur, per expres-  
sum text. in l. Iulianus 13. in pr. ff.

de act. empt. & vendit. Velsi quis 4  
in venditione tã n enormi-  
ter læsus sit, vt vix dimidiũ  
iusti precij ab emptore cõse-  
quatur; æquitas ipsa Impp.  
Dioclet. & Maximianum  
induxit, vt etiam hoc casu  
contractum venditionis re-  
scindi permitterent, prout  
id in l. rem maioris. 2. Cod. de rescind. *vendit.* his verbis exprimitur:

*Rem maioris precij si tu  
vel pater tuus minoris dis-  
traxerit, humanum est, vt  
vel premium te restituentem  
emptoribus fundum venun-  
datum recipias, auctoritate  
iudicis intercedente: Velsi  
emptor elegerit, quod deest  
iusto precio, recipias. Mi-  
nus autẽ premium esse vide-  
tur, si nec dimidia pars veri  
precij soluta sit.* Quod t̃ be. 5  
necium ei, qui sciens verũ  
valorem, minoris vendit,  
denegari DD: comuni-  
ter statuũt. Donare siquidẽ

vi-

videtur; quod nullo jure  
cogente cõcreditur, per text.  
in l. donare. 82. ff. de reg. iur. Et vo-  
lenti non fit iniuria. l. volens.  
ff. eod. Item si in instrumẽto  
venditionis inserta reperia-  
tur ista clausula: *Et si quid  
pluris est, donauit.* Videtur  
enim huic beneficio renun-  
ciasse, vt notat Menoch. de  
6 arb. iudic. cas. 144. Vtrum t̃  
autem etiam emptori com-  
petat, dubitari possit. Quã-  
uis enim communis DD:  
schola ob similitudinem ra-  
tionis, (quæ argu. l. illud ff. ad  
l. Aquil. vbi eadem est, ibi etiã  
id ius statuendũ esse vult.)  
hoc beneficium etiam ad  
emptorem producit, & ge-  
neraliter constituat ei, qui  
ita deceptus est, vt ne dimi-  
dium quidem acceperit eius  
quod dedit, siue eius quod  
accipere debuit, subuenien-  
dũ esse, vt notat Accursig in  
d. l. 2. Cod. de rescind. vendit. Cuius  
tius

tius t̃ tamen Lib. obs. 16. Cap. 18.  
& lib. 23. Cap. 32. contrarium  
statuit, & hanc sententiam  
oppugnat his potissimum  
rationibus: Prima, quod  
nõ eadem omnino sit ratio  
emptoris & venditoris, cũ  
emptor vtrò ad emptiõem  
accedat, & interdum frau-  
dandi, interdum affectiõis,  
venditor verò plerunq; ne-  
cessitatis causa. Vnde con-  
sequens est, quod magis fa-  
ueatur venditori, quã em-  
ptori. Secũda, quod de em-  
ptore circũscripto nihil in  
d. l. 2. nec alibi in iure (præ-  
terquam in specialibus qui-  
busdam casibus, puta t̃ in 8  
minore cui subuenitur, siue  
minoris vendiderit, siue  
pluris, quam oportet, eme-  
rit, per textus in l. patri. 27. §.  
predium ff. de minorib. & l. ut. Cod. de  
predijs minor. item t̃ in marito, 9  
cui etiam hoc beneficium,  
si quid dotis causa pluris

E c

eue-

euenit, datur, ut in textu. *l. si circumscripta. §. vers. Sin autem. Cod. solut. matr. videre licet.* expressū inueniatur. Ex quibus etiā colligi potest, quod si tale beneficium emotori competeret, non necesse fuisset de his casibus speciali lege disponere. Verū enim uerò cōmunis DD. opinio praualeuit, & in praxi ubiq; ferē obseruatur. *Equitatis* <sup>10</sup> *enim ratio dicitur, ut quemadmodum ex parte venditoris, si rem valentem xxi. vendat tantum x. propter presumptionem fraudis rescinditur contractus; ita ex aduerso, ex parte emptoris, si rem valentem x. emat xxi. Nam & hoc casu dolus præsūmitur, qui ab omni contractu bonæ fidei abesse debet, per expressum textum in l. ea verb. 3 in fine ff. pro socio.* <sup>11</sup> Potrō *f* ex communi eorundem DD. sententia bene-

beneficium hoc *l. 2. c. de re scind. vend.* etiam in contractu locationis, & alijs contractibus bonæ fidei, imò & stricti juris, locum habere sciendum est. Locatio enim & conductio proxima est emptioni & venditioni, iisdemq; regulis iuris consistit, per textum in *l. locatio in pr. & ibi cōmuniter DD. ff. locat.* Quamuis quidam diuersum sentiant, ex ea potissimum ratione, quod non eodem modo deceptio consideretur in locatione & cōductione, quemadmodum considerari solet in emptione & venditione, siquidem in hoc contractu deceptio solet fieri in re ipsa; in illo verò, non in re, sed in mercede. Fieri enim potest ut conductor, qui iacturā fecit pensionis vnius anni, plurius videlicet cōducendo quàm conduci oportuit, ex sequens

quentium annorū utilitate à pensionis gravitate subleuetur; & locator, qui minoris locauit, quàm locari oportuit, sequenti anno cariꝯ locare, ac maiorem mercedem <sup>12</sup> percipere possit. Sed *f* an etiā transactio prætenu laesiois rescindatur, valde controuersum est? Et quamuis Bartolus, Accursius, & alij, dispositionem d. l. 2. etiam in transactione obtinere affirmant; gloss. in *l. Lucius. §. fin. ff. ad Trebell.* attamen negatiua verior videtur sententia, quam etiam tenet Baldus, & Iason, qui in utrāq; partem hanc quæstionē pulchrè disputat. Quibus aditipulatur etiam textus in *l. Lucius. 73. §. fin.* ubi dicitur. quod etiam in quadruplū laesus nō restituatur aduersus transactionem. Et in *l. odiosus. 2.* in verbis: *Transactionibus scilicet & secundis*

*dis confessionibus siue insinuata sint, siue non, etiam in hoc casu (dum videlicet propter dolum & machinationem plus delicto percipitur) obtinentibus firmitatem.* *Cod. de plus petit.* Neq; id caret ratione. Transactiones etenim, sicut & res iudicatæ, comparatæ sunt ad finendas lites, quarum nullus esset finis, si à transactionibus bona fide interpositis, discedere liceret, ut in textu. *l. Fratres. 10. Cod. de transact.* habetur. Et ideo neq; rescripto Principis, per textu. *l. causas.* neq; prætenu instrumentorum nouiter reperorum rescindi debent, per textum in *l. sub prætenu. d. tit. Cod. de transact.* Obiter <sup>13</sup> *f* autem pro conclusione istius quæstionis notandum est, quod in assilatione iusti pretij, primum inspicienda sit communis hominum



opinio. Præcia enim rerum non ex affectu, nec utilitate singulorum, sed communiter funguntur. L. præcia. ff. ad l. falcid. Deinde consuetudo loci, & qualitas temporis, in quo contrahitur, consideranda est, per eundem text. in d. l. præcia. in verbis: Nonnullam tamen præcio varietatem loca, temporaq; adferunt. Nec enim tantidem Roma & in Hispania oleum æstimabitur, nec continuis sterilitatibus tantidem, quanti secundis fructibus, dum hic quoq; non ex momentis temporum, nec ex ea, quæ ratio accidat, caritate præcia constituantur.

## OBSERVATIO XLIX.

De iure retractu, & an in Regno locum habeat?

### SUMMARIA

Ius

Ius retractus ex lege Mosaisca desumptum.

Æquitatis ratio in iure retractus consideratur.

Iure Codicis Ius vetus de iure retractu abrogatum est.

Ius retractus intra annum & diem secundum Canones persequi licet.

Uxore in bonis mariti competit Ius retractus.

Actio Iuris retractus est in rem scripta, & possessorem persequitur.

Retrahens, pretium integrum offerre debet.

Imò & sumptus, ac expensas reddere tenetur.

Præscriptio Iuris retractus, currit à tempore rei traditionis.

Retrahens, iuramentum iohann. prestare tenetur, quod bona fide in usum suum hoc beneficio utatur.

Ius

**I**Ns retractus, non tantum in Regno, sed & ubiq; locorum usitatum esse non est dubium. Cui consuetudini an etiam Ius aliud quod suffragetur, quæri non incongruè possit? Et certe ius hoc Protomisæos seu retractus antiquissimum esse, & ex lege Mosaisca desumptum, testatur Sacra scriptura, Levitici, cap. 25. vers.

Si attenuatus frater tuus vendiderit possessionem suam, & voluerit propinquus eius, potest redimere, quod ille vendiderat. Item Hieron. cap. 32. versic. Ene tibi agrum meum qui est in Anathoth: tibi enim competit ex propinquitate, ut gemas. Qui textus sacre scripture, quamvis expressè de iure retractus loquantur: non defunt tamen qui ex lege Mosaisca id desumptum esse

esse omnino negent. Verum ut sit, hoc ius (quod nimirum familias, & antiquas prosapias retinet, nec eas ob alienationes in externas manus factas labefactari, aut penitus interire permittit) summa æquitatis ratione fulciri, plusquam manifestum est. Cum satis lugubre & detestabile sit maiorum imagines, aut non videre fixas, aut revulsas videre, ut habetur. in l. lex que. 22. C. de administratione tutorum. Et laribus sepulchrisq; autis carere. ut in l. infundo. ff. de rei vindicatione. Quam æquitatis rationem, ius etiam Civile vetus, Codicis Theodosiani, respexisse videtur; quamvis & id deinde iure nouo, per text. l. Dudum. 24. his verbis: Dudum proximis consortibusq; concessum erat, ut extraneos ab emptione remouerent, neq; homines suo arbitratu vendentes

da

da distraherent, sed quia gra-  
uis hac videtur iniuria, qua  
inani honestatis colore velo-  
atur, ut homines de rebus  
suis facere aliquid cogantur  
inuiti, superiore lege cassata,  
vniuscuique suo arbitratu  
querere, vel probare possit  
emptorem, nisi lex speciali-  
ter quidam personas hoc fa-  
cere prohibuerit. Cod. de contra-  
hend. Emptione. abrogatum esse  
haud obicere colligi possit.

4 Nisi forte maiorem hac  
in parte auctoritatem juris  
Canōici esse dicamus, quo  
constitutum est, ut intra  
annum & diem à tempore  
Contractus, ipsis tanquam  
proximioribus, competeret  
super illa proportionē jus  
offerendi emptoribus precium,  
per text. in Cap. Constitutus. extra. de  
in integr. restit. Quod in praxi  
Curia etiam Regalis perpe-  
tuò seruat, & ita inter Iaco-  
bum Frunck, & Zachariam

Harth-

Harthmā, Ciues Gedanen-  
Anno 91. iudicatum fuit.

Nam & iure Saxonum, fi-  
lium in bonis paternis præ-  
ferri extraneo Emptori, re-  
xus, Lib. 1. artic. 9. in verbis:

Filius autem eius qui re-  
signationem feudi promi-  
ssisset, nisi ipsemet semel sti-  
pulatus eam fuisset, aut fide-  
iussores super hoc dedisset,  
adimplere non tenebuntur,  
sufficienti argumento est;  
quinimò & quod magis est, &  
etiam vxor ab extraneo  
emptore, bona mariti, si  
propiores non sint, jure  
retractus repetere potest,  
prout inter Dubczycka, &  
Grzymala, Ciuem Korczy-  
nen. Anno 96. feria quinta  
post festum Sanctæ Marga-  
rethæ Virginis sententiatum  
fuit; præsertim si bona sine  
consensu ipsius alienata à  
marito sint. Porro notan-  
dum est, & actionem, quæ 6

ra-

ratione huius juris com-  
petit, non esse personalem,  
sed potius in rem scriptā;  
proinde possessorem, quo-  
cunq; res vadat, sequi, argū.  
L. 1. §. est autem. ff. ad exhibend.

quemadmodum etiam in  
Curia Regali in causā Bie-  
laczek, eiusq; coniugis, cō-  
tra Stanislaum Fabczycz,  
Anno 1591. pronunciatum  
fuit; quatenus nonnulli cō-  
trariū a sentiant, ut notat.  
Geil. lib. 2. obs. 19. num. 7. Re-  
quiritur & verò in hac actio-  
ne, ut rem iure retractus pe-  
tens, precium integrum offe-  
rat possessori, arg. textus.

in l. Iulianus. 12. §. offerri. 8. in verbis:  
Offerri pretium ab emptore  
debet, cum ex empto agitur,  
& idcō, & si precij partem  
offerat, nondum est ex emp-  
to actio. Vēditor enim quā-  
si pignus retinere potest eam  
rem, quam vendidit. Et.  
ff. de act. empt. & vend. Vnde col-

li-

ligitur, quòd solutio parti-  
cularis hoc casu non suffi-  
ciat, per textum in l. quiddā ex-  
istimauerunt. ff. si cert. petat. Nec  
quicquam obstat. l. statuliber  
rationem. 5. in pr. ff. de statulib.  
ex qua DD: juris inferunt,  
quod etiam particularis so-  
lutio liberet debitorem, ex  
his nimirum verbis: Statu-  
liber rationem reddere iussus,  
reliquum, quod apparet, sol-  
uit, de eo, quod obscurius est,  
satisdare paratus est. Nam  
hic textus expressè loquitur  
de eo casu, cū videlicet  
quantitas debiti ignoratur.

Proinde si etiam proximi-  
or rem alienatam iure retra-  
ctus petens, quantitatē pre-  
cij ignoret, particularem so-  
lutionem iuxta præscriptū  
Iuris offerens, audiendus  
est; ita tamen, ut de eo pro-  
testetur, quod quā primū  
de eo rescuerit, reliquum  
soluere paratus sit, iuxta cō-

ma-



munem DD: sententiam  
 8 in d. l. Dudum. Quod ꝛ vsq; a-  
 dedo verum est, vt etiã cum  
 precio sumptꝝ & expensas,  
 tempore Contractꝝ factas,  
 refundere teneatur, argum:  
 l. intra utile. 39. §. fin. ibi: *Nisi si  
 maluerit omnes expensas,  
 quas bona fide emptor fecisse  
 adprobauerit, ei prestare.*  
 ff. de minorib. viles tamẽ & ne-  
 cessarias, l. si seruos 27. ff. de pign.  
 9 lib. 13. tit. 7. Requiritur item,  
 vt intra annum & diem pro-  
 ximus vratur eo iure, per  
 supra allegatum textũ. d. Cap.  
 Constitutus. Nam eo tempore  
 elapso, tacita quædam eius  
 iuris remissio inducitur, a-  
 dedo, vt moræ purgatio am-  
 plius non aduincatur, arg.  
 l. fin. ff. de Decret. ab ord. faciend.  
 prout in Curia Regali in  
 causa Balthasaris Barom-  
 garch & Ioannem Lwomic,  
 Consules Lublinales, Año  
 91. Et inter Kalniczlua, &  
 Smi-

Stwidziczka, Anno 96. feria  
 tertia post festum S. Mar-  
 garethæ, iudicatum fuit.

Quod ꝛ tempus verum à 10  
 tempore scientiæ, an verò à  
 tempore Contractus cur-  
 rat ꝛ tractat Geil. pract. obs. lib.  
 2. obs. 15. vbi dicitur, quod  
 iuxta communem opinio-  
 nem à tempore veræ tradi-  
 tionis rei venditi, currat  
 præscriptio, etiam contra  
 ignorantes, licet ex causa in  
 integrum restitui possint.

Postremo ꝛ requiritur, vt 11  
 in vsum suum, non autem  
 in vtilitatẽ alterius, & frau-  
 dem emptoris hoc ius perfo-  
 quatur. Vnde iuxta con-  
 suetudinem locorum jura-  
 mentum ab ipso retrahen-  
 te exigi solet, quod bona  
 fide beneficio retractus vta-  
 tur. Geil. d. loco. num. 10. Cuiꝝ  
 rei simile decretum in Cur-  
 ria Anno M. D. C. latum  
 fuisse memini.

OB-

OBSERVATIO  
L.

Num ob casus fortui-  
 tos cõductor remissionem  
 pensionis mereatur?

## SUMMARIA.

- 1 Conductor pensionẽ quan-  
do persolvere non teneatur.
- 2 De Conductore casus for-  
tuitos in se recipiente, quid  
iuris sit?
- 3 Equitati congruit pacta  
seruare.
- 4 Pactum de casibꝝ fortuitis  
quomodo intelligi debeat?
- 5 In voluntatis quæstione,  
semper id, quod certum &  
solutum est, spectatur.
- 6 Iuramentum non extendi-  
tur ad incognita.
- 7 Colonus præter damnum se-  
minis amissi, mercedem ex-  
soluere non tenetur, & steri-  
litas cum vbertate quando  
compensetur?
- 8 Communis DD: opinio  
de casibus fortuitis.

In-

Interpretatio. l. ffulat. §. 9  
 frumenta ff. de contrahen.  
 empt. & vend.

Omne qui dicit, nihil excipit 10  
 Pacta obscura & ambigua  
 nocent ei, qui legem Contra-  
 ctus apertius dicere potuit.

Accursij distinctio inter 11  
 casum fortuitum & peri-  
 culum.

**H**æc quæstio, de  
 remissioe pensio-  
 nis Conductori,  
 ob casum fortuitum, non  
 multum habet difficultatis,  
 Generalis enim est regula:

Quod ꝛ mercedem vel 1  
 pensionem exsoluere con-  
 ductor non teneatur, si re  
 locata, sine culpa sua, vti  
 non possit. teste Vlpiano,  
 in l. ex conducto 15. §. competit. & seq.  
 item l. si quis domum. 9. in pr. ff. locati.  
 Sed ꝛ an etiam conductor, 2  
 casus fortuitos in se recipi-  
 ens, ingruente aliquo hu-  
 iusmodi casu, remissio-

Ff nem

nem pensionis mereatur?  
magis dubium & perplexū  
esse videtur: Licet enim  
prima fronte, verba textus  
in l. Si quis domum. 9. §. Iulianus. 2. ibi:

*Julianus libro quinto deci-  
mo digestorum dicit, si quis  
fundum locauerit, ut etiam  
si quid vi maiore accidisset,  
hoc ei praestaretur, pacto  
standum esse.* ff. locati. facis  
clara & manifesta esse vide-

3 antur, ut pote, cum t nihil  
magis sit congruū æquitati  
quam seruare ea, quæ inter  
contrahentes semel placue-  
runt. per text. in l. juris gentium.

§. item si quis. ff. de pactis. attra-  
men in contrarium multa  
adferri possunt. Et primū

4 quidem, quod t pactum de  
casibus fortuitis à Condu-  
ctore in personam suam re-  
ceptum, intelligi debeat de  
ijs tantum casibus, qui in ea  
regione quandoq; contin-  
gere solent, nec plane noui

& inusitati sunt, cuiusmo-  
di pluuia sunt & niues im-  
moderate, tempestates. cæ-  
li, & id genus alia: non ve-  
rò de ijs, qui vel nunquam,  
vel ita rarò contingunt, ut  
propter raritatem verifimi-  
le sit contrahentes de ijs nō  
cogitasse, quales sunt steri-  
litates, & inundationes ma-  
gnæ, & planè inusitata, in-  
cursus hostium, & alia.

Semper t enim in volun- 5  
tatis quæstiōe id, quod cer-  
tum & solitum est, non  
verò id, quod incertum  
& contra consuetudinem  
est, spectandum esse, DD:  
vnanimi ore statuunt. per  
textum in l. Socio. 10. §. modico. ff.  
de annuis legat. & l. 1. Cod. quæ res  
pign. dari poss. Et t idè etiam 6  
iuramentum non extendi-  
tur ad incognita. per textū  
in Cap. veniens. de iureiur. Tūm  
quia hæc interpretatio bo-  
næ fidei congruit. Vult re- 7

nim

nim ea, ne colonus præter  
damnum seminis amissi e-  
tiam mercedem exsoluere  
cogatur. per text. in l. ex Con-  
ducto. 15. §. vbiennq. ff. locati ma-  
xime verò in l. Si merces. §. vi  
maior. ff. eodem. dicitur: *Quod  
vis maior, quam Græci i. i. s.  
e. i. a. id est diuinam iram,  
appellant, non debeat con-  
ductori damnoſa esse, si plus  
quàm tolerabile, laſi fuerint  
fructus; alioquin modicum  
damnum a quo animo ferre  
debet colonus, cui immodi-  
cum luerum non aufertur.*

Et idè iuxta sententiam  
Icti. Papiniani in l. ex Condu-  
cto. 15. §. Papinianus. 4. ff. locati.

*Sterilitas vnius anni cum  
vbertate aliorum annorum  
compensari debet: Eo pensio,  
quæ ob sterilitatem vnius  
anni fuit remissa, propter v-  
bertatem ſequentium anno-  
rum à conductore exigi po-  
teſt.* Ex his itaq; t DD: ju- 8

ris

ris cōmuniter concludunt,  
quod recipiens in le casum  
fortuitum, non intelligatur  
cogitasse de casu fortuito  
inſolito, niſi expreſſè etiam  
his caſibus, puta inſolitis &  
inuſitatis, renunciatum ſit;  
tunc enim ſtandum eſt cō-  
uentioni, prout in Carrera  
Imp: obſeruātū eſſe, notat  
Andreas Geil lib. 1 obſer-  
practic. Cap. 29. num. 20. Et hæc  
D D. communis ſententia  
iuri & æquitati magis vide-  
tur eſſe cōſentanea. Quāvis  
enim ij, qui contrariū len-  
tiunt, textum legis. ſiſtulat. §.  
frumenta ff. de cōtrah. Empt. & vendit.  
ad confirmandam ſuam o-  
pinionem torqueant, & ni-  
hil ibi de ſolitis caſibus, ſed  
tantūmodo inſolitis & in-  
uſitatis tractari dicant, at-  
tamen omninò contrariū  
ex eo textu colligi poteſt.  
Cuius hæc ſunt verba. *Fru-  
menta quæ in herbis erant.* 9

F f 2

cūm



cum vendidisses, dixisti te, siquid vi aut tempestate factum esset, praestaturum: ea frumenta nives corruerunt, si immoderate fuerint, & contra consuetudinem tempestatis agi tecum ex empto poterit. Vnde satis liquidò constat, quod hic inter nives immoderatas extra consuetudinem, & eas, quae secundum consuetudinem fiunt, distinguitur, & per consequens, casus fortuiti, & ea, quae aliquando praeter naturae cursum fieri solent, separantur ab ijs, quae quotidie secundum eundem non fortuito contingunt.

Nec quicquam refragatur huic sententiae generalis illa Regula: *Omnes qui dicunt, nihil ex ipso* per textum in l. à Procuratore. 13. Cod. Mandati.

Semper enim haec dictio vniuersalis, *Omne*, secundum naturam contractus, & ut materiae subiectae conueniat,

accipienda est. Proinde cum in tali pacto, cadere sit quaestio, quae ex consensu contrahentium initium habet, merito etiam, non nisi ex praecedente consensu & voluntate intelligi debet. Noti siquidem est iuris, quod in Contractibus ante omnia mens & sententia contrahentium inspicienda sit. Nam & in bonis in genere obligatis, non veniunt ea, quae verisimile est quinquam speciatim obligaturum non fuisse. Ictus Vlpianus in l. obligatione. 7. ff. de pignor. & hypoth. tradit: Alioquin & obscura & ambigua pacta, ei nocere debent, qui legem Contractus dicere potuit apertius. per textum in l. veteribus. 39. ff. de pact. quod in testamentis & fideicommissis locum non habet: ibi enim sententia eius, qui ea protulit, spectanda, est. per

per textum in l. in ambiguis. 95. ff. de rez. iuris. Neque; tamen sicco (ut aiunt) pede praetereunda est etiam Accursij sententia, qui inter calum fortuitum & periculum distinguendum esse putat, ut scilicet periculum in se fuscipiens, non teneatur prestare casus inlitos; secus in eo, qui casum fortuitum promittit, ut videre est in glos. l. sed etsi. 4. §. quae situm. ff. si quis caus. in iud. jist. caus. fact.

## OBSERVATIO LI.

### De Euictionibus.

#### SUMMARIA.

- 1 Euictio ex natura Contractus praestari debet.
- 2 In Euictione consuetudo vniuscuiusque loci aut regionis spectanda est.
- 3 Mos in Regno circa euictiones observatur.

In-

Iure Civili de euictione 4 per stipulationem caueri solet.

Promissio simplex & duplex 5 in euictione quid sit?

Casus, quibus euictio non 6 praestatur, etiam si de ea conuentum sit.

Denunciatio venditori dum 7 res euincitur, quando fieri debeat?

Denunciatio pacto omitti 8 potest.

Euictionis onus pacto tolli 9 potest.

De euictione non praestanda, pacto interueniente, an venditor ad restituendum pretium, si res euincatur, nihilominus cogi possit?

Venditor scienter rem 4- 11 lienam vendens, etiam ad id, quod interest, tenetur.

Euictio non praestatur, si 12 praescriptio intercessit.

Iure Sax: varendator ad 13 vitam usque tenetur varendare, id est euincere.

Con-

14 *Conciliatio textuum Iuris Saxonici lib. 1. artic. 21. cum textu Iuris municip. artic. 25.*

15 *Euiçtio contra praesentes anno 6 die locum habet.*

**R**E apud emptorē euiçta, quid venditor praestare teneatur? forte quis quærat: Pro decisione istius quæstionis in primis sciendum est, quod euiçtio ꝑ ex natura Contractus omninò præstari debeat, etiamsi nihil de ea cōuentum fuerit. per expressum textum in l. non dubitatur. 6. in verbis: *Non dubitatur, etsi specialiter venditor euiçtionē non promiserit, re euiçta ex empto competere actionem.* Cod. de Euiçtion. Cū etenim venditor pretium rei venditæ accipiendo, dominus illius efficiatur, vt patet ex l. 1. in ver-

verbis: *nummos fecerit accipientis.* ff. de rerum permutat. meritò etiam ex ratione Sijnallagmatis, ad euiçtionem hoc nomine præstandā, obligatur per text. notabilem, in l. ex empto. 11. §. 1. in verbis: *Et in primis sciendum est, in hoc Iudicio id demum deduci, quod præstari conuenit, cum enim sit bona fidei iudicium, nihil magis bona fidei congruit, quā id præstari, quod inter contrahentes actum est, quod si nihil conuenit, tunc ea præstabuntur, quæ naturaliter insunt huius Iudicij potestate.* Et in primis ipsam rem præstare venditor rem oportet, id est tradere: quæ res, siquidem dominus fuit venditor, facit & emptorem dominum; si non fuit, tantum euiçtionis nomine venditorem obligat. ff. de actione Empt. & vendit. prout etiam in Curia in causa succel-

cessorum Rottendorff, & Constantini Corniacti Anno 98. Sabbato ante festum Sancti Barnabæ dictum fuisse memini. Verum ꝑ quia in euiçtionē præstanda consuetudinem vnus cuiusq; Ciuitatis aut regionis spectandam esse, textus in l. 6. ff. de Euiçtionib. his verbis: *Si fundus uenerit, ex consuetudine eius regionis, in qua negotiū gestum est, pro euiçtionē cauere oportet, directe monet, idcirco moribus ꝑ etiam nostris obtinuit, vt maioris certitudinis causa in Contractu venditionis de euiçtionē expressè agatur, quod à jure Ciuili non omninò dissonū esse videtur. Nam ꝑ & hoc lure plerunq; per stipulationem de euiçtionē cauere solebat; vt ex textu in l. si dictum. §. 1. in princip. ff. de Euiçtion. patet; idq; dupliciter, vel promissio-*

sione simpli, ꝑ vt si emptori res euiçta esset, simplū pretium, & id, quod emptoris interesset rem euiçtam non esse, venditor præstet, per expressum textum. in l. si in venditiōe. 60. his verbis: *Si in venditione dictum nō sit, quantum venditorē pro euiçtionē præstare oporteat; nihil venditor præstabit, præter simplam euiçtionis nomine; & ex natura ex empto actionis, hoc quod interest, ff. de euiçtionib. vel duplæ, puta vt venditor duplum pretij re euiçta præstet. per textū in l. vendicantem. 17. in verbis: an potius re ablata, ex causa stipulationis duplum consequi. ff. eod. Quod non promiscuè, sed tantum in venditionibus rerum pretiosarū fieri solebat, vt in l. Emptori §. 1. ff. de Euiçtionib. habetur. Porro certi casus in jure reperiun-*

signa

EUT



tur, quibus venditor non reneatur ad præstandam euictionem, etiam si de ea conuentum sit. Primus est, si res euincatur de facto, nisi forte euictionem facti promiserit, per text. satis clarum in l. fin. ibi: *Expulsos vos de fundo per violentiam à Nerone, quam habere ius in eo negatis, proficentes: nullam vobis aduersus eum, ex cuius venditione fundum possidetis, actionem competere probatis.* Cod. de action. empt. & vendit.

Quod Curia Regalis in causa Czapski, & Topiczowski, Anno 96. feria secunda post festum Natiuitatis Sancti Ioannis Baptistæ sequi voluit. Secundus est, si sententia iudicis non interueniente, emptor rem euinctam restituat, per textum manifestum, in l. si cum. 17. in verbis: *Si cum quaestio tibi super eo quem comparaueras,*

mo-

*moueretur, auctorem tuum certum fecisti, nec extra iudicis disceptationem cum a quæ emerat, tradidisti, præses provincia in damnis, quæ te tolerasse meministi, medeolam juris adhibebit.* Cod. de euictionib. Id autem de sententia iusta & æqua, non de iniqua, intelligi debet, ut est textus, in l. si per imprudentiam. 51. ibi: *Si per imprudentiam iudicis, aut errorem emptores victus est, negamus damnum auctoris esse debere, aut quid refert, foribus iudicis, an stultitiam perierit.* Iniuria enim quæ fit emptori auctorem non debet contingere. ff. eodem de euictionib. Tertius est, si emptor, dum res ab illo euincitur, non denunciat venditori. per text. in l. si fundo. 53. ibi: *Si cum possit emptor auctori denunciare, non denunciasse, idemquæ victus fuisset: quoniam parum*

in-

*instructus esset: hoc ipso videtur dolo fecisse: Ex stipulatu agere non potest.* ff. de euictionib. pro quo facit etiam textus. in l. 1. in verbis: *Nam si denunciauisti ei, qui tibi vendidit, intelligis euictionis illi periculum imminere.* Cod. ubi in rem actio. exere. Quæ omnia etiam in Cap. fin. tit. de Empt. & vendit. expressa reperiuntur.

7 Quando autem denunciatio huiusmodi fieri debeat, explicat textus in l. si rem. 29. ibi: *Quolibet tempore venditori renunciari potest, ut de ea re agenda adfit: quia non præfiniuntur certum tempus in ea stipulatione: dum tamen ne prope ipsam condemnationem id fiat.* ff. de euictionib. Quod & praxis non solum Curia, sed iudicij quoque terrestres omnino tenet, & iuxta id in iudicijs Regni Tribunalibus frequenter iudicatur. Quauis

com-

communiter DD: in causa ex lucratiuo titulo descendente, hanc denunciationem etiam ante iudiciū ceptum debere fieri statuunt. per textum, in l. qui concubinam. 29. §. 2. in verbis: *Si heres tibi, seruo generaliter legato, Stichum tradiderit, usque à te euictus fuisset, posse te ex testamento agere.* Labeo scribit. *Qui non videtur heres dedisse, quod ita dederat ut habere non possis.* Et hoc verum puto. Sed hoc amplius ait, debere te, priusquam iudicium accipiatur, denunciare heredi ff. de legat. 1. ubi gloss. iudicium pro sententia accipiendum putat. Hoc etiam. 8

ix. en notandum est, quod istiusmodi denunciatio patet omnino possit, per text. in l. Herennius. 61. ibi: *Herennius Modestinus respondit, non obesse ex empto agenti, quod denunciatio pro euictione inter*

G

terposita non esset, si pacto ei remissa esset denunciandi necessitas. ff. de Euction. Simili modo etiam euictionis onus pacto tolli potest. per textum in l. qui libertas. 69. in verbis: *Qui libertatis causam excepit in venditione, non tenebitur euictionis nomine.* 10 ff. de euictionib. Verum tamen id f hac distinctione DD: temperandum esse putant: Aut pactum de nō prestanda euictione est factum in specie, puta, si res euincatur à Petro, Andrea, tunc cessante dolo, venditor ad restituendum pretium cogi non potest, per text. supra allegat. in d. l. qui libertatis. Aut est factum in genere, si videlicet à quocunq; euincatur, eo casu omnino tenetur restituere pretium. per textū. in l. ex empto. 11. §. 13. ibi: *Ibidem ait, idem esse dicendum, Et si aperte in venditione comprehendatur, nihil euictionis nomine praestatum est, pretium quidem deberi re euicta, utilitatem nō deberi.* Neq; enim bona fidei contractus hac patitur conventionione, ut emptor rem amitteret, Et pretium venditor retineret. ff. de action. Empt. Sed hoc f ita verum est, si venditor ignorans rem vendit alienam. Nam si sciens vendat, praeter pretium etiam id quod interest, reddere debet, idq; propter dolum, qui interuenisse praesumitur, per text. in l. tenetur. 6. §. ult. et d. l. ex empto. §. 15. et §. fin. ff. de action. empt. et vend. Quartus & ultimus casus est, f quo euictio non praestatur, si emptor tutus sit praescriptione longi temporis. per textum in l. si obligata. 19. in verbis: *Si obligata praedia venum dedisti, Et longi temporis praescriptione soluta emptores se tue-* ri

ri possunt, euictionis periculum timere non potest. Cod. de 13 Euctionib. Quam in re f diuersa juris Saxonici videtur esse dispositio, ut pote, quod euictio ad vitam vsq; venditoris praestari debeat. per textum. Sp. Sax. lib. 3. artic. 83. in verbis: *Qui vero proprium aut res mobiles vendiderit, quomq; vixerit, illorū venditor esse tenetur, res tamen illa, pro qua litigatur, ad manus tradi debet venditoris, ad defendendū vel perdendū, quamdiu illud defendere tenetur.* Quibus textus quoq; Iuris Municip. artic. 30. ad stipulatur. Nec quicquam in contrarium facit, quod Interpretes ex textu Sp. Sax. Lib. 1. artic. 29. Varendam seu euictionem triginta annis anno & die praestari inferunt. Nullam etenim ibi fieri mentionem euictionis, sed tantum de praescriptione fundi & proprietatis tradi video, quod longe aliud est, licet glossa f eiusdē juris lib. 1. artic. 14 52. distinctionis foedere id conciliari posse doceat, ut nimirum de bonis ex successione aliqua prouenientibus textus ille dicti artic. 29. lib. 1. accipiat, cum etiā eorum bonorum alienationes sine heredū consensu fieri non possent, ut est textus Sp. Sax. dicto artic. 52. lib. 1. (qui tamen à sede Apostolica dicitur esse reprobatus) consequens erat, ut non nisi hae longissimi temporis, id est triginta vniq; anni & diei praescriptio iisdē obesse possit. Secus est in bonis proprio labore atq; industria acquisitis. Ea enim si alienare sine cōsensu heredum non liceret, nihil esset inhumanius, & à iure cōmuni alienius. per textum in



in l. non vsq; ff. si quis à par. man. fil.

Ac proinde in huiuscemodi bonis acquisitis euictio ad vitā vsq; venditoris præstari debeat, iuxta dispositionem dicti artic. 29. lib. 1.

Mihi itaq; ad trutinam (ut aiunt) ista omnia perpendenti cum glossæ distinctio nequaquam satisfaciat, expressa & generalia verba rextus dicti art. 83. lib. 3. sequi malim, quod euictio tamen de bonis mobilibus, quam immobilibus ad vitā vsq; venditoris, quamdiu in humanis est præstari debeat. Sed hoc intelligendum est de absentibus: Cō-

tra ꝑ præsentem enim anno & die locum habet euictio, per expressum textum iuris municip. art. 21. in verbis:

*Qui proprium dederit aut resignauerit, illud varendare tenetur anno & die, ut juris est, hoc est, anno & sex Sep-*

*Septimanis, Quem textum glossa ibidem de eo casu inter præsentem accipiendum esse tradit.*

## OBSERVATIO LII.

De Donationibus inter virum & uxorem.

### SUMMARIA.

*Donationes inter virum & uxorem cur nō valeant?*

*Coniugum omnia communia.*

*Uxor iure Saxonum marito nihil donare potest.*

*Maritus uxoris sue tutor est.*

*Uxor sine consensu mariti nihil alienare potest.*

*Uxor habens tutorem à Magistratu, marito donare potest.*

*Iure Cōmuni catenus standum est, donec Statuto discrepante contrarium cautum reperiatur.*

8 *Donatio inter coniuges confirmata iuramento valet.*

9 *Donatio eo nomine facta, ut communi filia in dotem detur, valet.*

10 *Donatio inter coniuges morte confirmatur.*

11 *Donationes reciproca inter coniuges, an de jure sint permissæ?*

12 *Ratio cur huiusmodi donationes permittantur.*

13 *Donatio reciproca debet esse æquivalens.*

14 *Reciproca donatio in continenti fieri debet.*



**Q**uod donatio-  
nes simplices inter virum & uxorem de iure subsistere non possint, plus quam manifestum est. Nam in l. i. ff. de donat. inter vir. & vxor. expresse hoc prohibetur. Ne ꝑ videlicet mutuo amore inui-

cem spoliarentur, donatio-  
nibus non temperantes, sed  
profusa erga se facilitate.

Sæpe enim (ut inquit Paulus Ictus. in l. 2. ff. de donat. inter vir. & vxor.) futurū esset, ut discuterentur matrimonia, si nō donaret is, qui posset; atq; ea ratione euenturum, ut ea venalicia essent. Vel ut Imp. Iustinianus. in auth. quib. mod. natur. effie. legit. cap. illud. 4. tradit, magnitudine concupiscētiæ ducti, latenter paulatim seipsum priuarent substantia. Cum nihil furore amoris vehementius; quem retinere, Philosophiæ est perfectæ, monentis etiam, & insipientem atq; inhzrentem concupiscentiam refrenantis; ut ij, qui hoc tali destinantur, si abstinebunt sermone ad eas, quas amant, quæ eis nō per blandimenta conferunt. Optimè itaque à summo illo Philosopho

pho traditum est: Coniugum omnia debere esse communia. *Plur. de præcept. connubial.* Vxoris siquidem & mariti vna est domus & familia, teste Vipian. in l. i. §. 15. ff. de scio. Syllan. & Claud. quæ etiam idè socia domus diuinæ & humanæ à legibus appellatur. in l. aduersus. 4. Cod. de crimin. expil. hered. Iure & itidem Saxonum, mulier nullā marito potest facere in suis mobilibus, vel proprietate donationem, ut inquit textus *sp. Sax. lib. 1. artic. 31.* idq; cum propter rationes jam recensitas; cum etiam & ob id, quod maritus, tutor sit vxoris suæ, omniumq; rerum ipsius. Ac proinde, quem admodum pupillus sine cōsensu tutoris nihil propriū alienare potest. per textu. *l. i. ff. de auct. & consens. tut.*

5 Ita & nec vxor sine cōsensu viri, bona sua, donādi, vendendi, aut resignandi habet potestatem, ut est in textu. *Sp. Sax. lib. 1. artic. 45.* quamuis de iure Civili sit secus, ut patet ex. l. velles. Cod. de reuocand. donat. vbi Impp: Diocletianus & Maximianus cuidam Herennix rescripserunt his verbis: *Desine itaq; postulare, ut donatio, quam perfeceras, reuocetur, prætextu mariti & liberorum absentia; cum huius firmitas ipsorum presentia non indigeat.* Vnde consequens est, quod sicut tutor pupillo in rem suam tutor esse nequit, per text. in auth. vbi hi qui obligat. sibi hab. perhib. *Novell. 72. Cap. hæc omnia.* & l. i. ff. de auctorit. & consens. tut. ita neq; maritus vxori. Hoc & tamen recipit limitationem, nisi vxor coram Magistratu competenti alium sibi tutorem constituat, cuius auctoritate marito donare possit. argū. *l. pupillus. §. item ipse tutor. ff. de auct. &*

*et cons. tutor.* Quod tūc quoque locum habet, quando vxor marito bona communia vendit; Nam ut venditio valeat, necessaria est auctoritas tutoris ab officio dati, qui circa resignationē seu alienationem bonorum vxori assistere debet, prout in Curia inter Iarurei, & quosdam Ciues Pilznenses Anno 96. Sabbato post festum Epiphaniarū decisum fuit. Verum id de his casib9 intelligi debet, quibus iure communi donatio inter virum & vxorem facta valet: Nec multum facit dispositio iuris Saxonici, vbi omnis donatio inter coniuges prohibetur. Cum & eatenus standum sit juri cōmuni, donec disertè quid statuto contrā reperiatur cautum. argument. l. legis si extraneus. ff. de condition. caus. dat.

8 Valet & autem iure Civili (iuxta communem DD: opinionem) donatio inter Coniuges iuramento confirmata. Quamuis enim iuramentum contra dispositionem juris communis, & per cōsequens, contra bonos mores factum, non videatur esse obligatorium. *Cap. non est obligatoriu de reg. iur. in 6.* tamen, quia iuramentum illud, non tam firmiter ipsum contractum, ipso iure aliās nullum, quā obligat iurantem ad id præstandum, quod sine dispendio salutis æternæ impleri potest; idcirco etiam tale iuramentum necessariò seruari debet. per text. Iuris Canō. in Cap. cum cōtingat. tit. de iureiurand. Cum & aliās multa iure Civili reperiuntur prohibita, quæ tamen ratione iuramenti jure Canonico subsistūt. ut in contractu minoris per authent. Sacramenta. Cod. si aduers. vend.



vendit. & in pacto cum filia, de nō succedendo, facto, per text. Iuris. Canon. in Cap. quāto nis. de pactis. in c. Secundo ꝛ vallet donatio inter Coniuges etiam iuramento non confirmata. in casu. l. siue vxor. 34. ff. de donat. inter vir. & vxor. Si videlicet vxor marito donet, et id in dotem communi filia conferat. Confirmatur ꝛ etiam donatio inter coniuges morte donantis, si videlicet ea nondum reuocata, donator decesserit. Nam huiusmodi donatio vim relictī seu legati habet, p text. in l. cum hic Status. 32. §. 1. ff. de donat. inter vir. & vxor. & l. donatio. 2. Cod. eod. Quod ita intelligendū est, si donatio debitā quantitatem, quingentos scilicet aureos nō excedat. per text. in §. alia autem. Instit. de donation. alioquin in eo quod excedit, expressa voluntas mortis, vel in acta requiritur

in-

insinuatio, per textum in l. donationes quas. 25. Cod. de donat. inter vir. & vxor. His præmissis, aliud in eadē materia exortur dubium. An ꝛ videlicet donationes reciproca seu remuneratoria inter coniuges de iure sint permixta? Et quāvis pleriq; statuant, neq; tales donatiōes valere; illud tamen in l. quod autem 7 §. si vir. 2. ff. de donat. inter vir. & vxor. permixtum esse colligitur ex his verbis: Si vir & vxor quina sibi donauerint, & maritus seruauerit, vxor consumpserit; recte fieri cōpensationem donationum.

Vnde recte Accursius per l. Sed et si 25. §. cōsultat ff. de petit. heredit. tale.n donationem instar esse permutationis affirmat. Et reuera ꝛ donatio reciproca seu remuneratoria. cum fiat cum onere & spe tantundem recipiendi à donatario, non potest

pro-

proprie dici donatio, ut in l. Aquilius. 27. ff. de donat. proponitur; cum quia in legibus illa tantū donatio prohibetur, quæ alium pauperiorem, alium verò locupletiores facit. per tot. tit. ff. de donat. inter vir. & vxor. Vbi generalis ponitur regula, quod ubicunq; non diminuit de facultatibus suis is, qui donauit, donatio valeat, vel etiam si diminuat, locupletior tamen non sit qui accipit, donatio valet. Quamobrem praxis huiusmodi donatiōes validas esse testatur; & in Curia, in Causa Baumgart, Ciuis Lublinensis, contra Ioannem Lwomicz Anno 91 feria sexta post octauas Sacrosancti corporis Christi: Et in causa Alberti Crepak, contra Annam Olim Blasij Kamalecz relictā; anno eodem feria secunda infra octauas corporis Christi

de-

decisum est. Vnde ꝛ colligi potest, quod donatio huiusmodi reciproca, si non sit æquivalens, nō valeat; prout inter successores Annæ Ferierska & Paulum Ferierski Anno 96. feria sexta in Vigilia Sancti Bartholomæi Apostoli pronunciatum fuisse memini, & toto. tit. ff. & Cod. de donat. inter vir. & vxor. videre est. Deniq; ꝛ necessariò requiritur, ut in continenti fiat ista reciproca donatio, alioquin si interualum aliquod intercedat; neutra poterit subsistere donatio. per l. quæ jam nup̃tæ. 48. ff. de donat. inter vir. & vxor.

## OBSERVATIO LIII.

Donatio omnium bonorum an de iure valeat?

### SUMMARIA.

H h

Re.

- 1 Rerum suarum administra-  
tio cuius libera esse debet.
- 2 Donationes ut validae sint,
- 4 eas actis insinuari necesse  
est.
- 3 Reipub. expedit, ne quis re  
sua male utatur.
- 5 Solidi appellatione quid  
veniat?
- 6 Donatio bonorū immobi-  
lium actis insinuari debet.
- 7 Donatio seu resignatio in  
Iudicio ordinario bannito  
fieri debet.
- 8 Donationes rerum mobi-  
lium ubicunq; fieri possunt,  
dummodo debilitas corporis  
non impediatur.
- 9 Agrotus quid donare  
possit?
- 10 Quarela inofficiosa dona-  
tionis quando locū habeat?
- 11 Insinuatio in donationibus  
causa mortis, & inter con-  
iuges, locum non habet.
- 12 Donator de evictione non  
tenetur.

Sed

**S**ed an donatio  
omniū bonorum,  
tam mobilium,  
quàm immobilium, indis-  
tinctè & promiscuè valeat,  
haud inutiliter quæri pos-  
sit? Et quāvis suæ quis  
rei moderator & arbiter  
sit, ita ut liberam admini-  
strationem & alienationem  
rerum suarum ingenuo ho-  
mini, (qui non pro mino-  
renni, prodigo aut furioso  
habetur,) denegare, sum-  
mæ iniquitatis sit. ut inquit  
textus. in l. non usq; 2. ff. si quis  
à par. manumiss. sit; attamen  
jus Civile illas tantum do-  
nationes validas esse statuit,  
quæ Actis publicis insinu-  
antur. per expressum text.  
in l. data. 27. Cod. de donatiō. his verbis:  
Data jampridem lege sta-  
tuimus, ut donationes inter-  
ueniente actorum testifica-  
tione conficiantur, quod vel  
maximè inter necessarias con-

coniunctasq; personas con-  
uenit custodiri. Et additur  
ibidem pulchra admodum  
ratio: Siquidem clandesti-  
nis & domesticis fraudibus  
facile quidvis pro negotij opo-  
rtunitate confingi potest;  
vel id quod verè gestum est,  
aboleri; tum etiam ne ho-  
mines ad donatiōes effusas,  
& quæ speciem prodigalita-  
tis præ se ferant, facile in-  
duci possint, noluit lex illas  
coram actis publicis confi-  
ci, & magistratui palam fi-  
ri. Expedit enim Reipub-  
licæ ne quis re sua male uta-  
tur. ut inquit textus in §. Sed  
cum. 2. Instit. de his qui sunt sui vel  
alien. iur. Illud tamen scien-  
dum est, quod non omnes  
promiscuè donationes actis  
publicis insinuare necessū  
sit, sed illas tantum, quarum  
valor excedit quingentos  
solidos, prout id manifestè  
liquet ex textu in §. alie. Insti-

tut.

tut. de donation. in verbis: Et cum  
retro principum dispositiōes  
insinuari eas (scilicet dona-  
tiones) actis interuenienti-  
bus volebant, si maiores fue-  
runt ducentorū solidorum:  
constitutio nostra eam quā-  
titatem usq; ad quingentos  
solidos ampliauit. Cuius  
Constitutionis in l. si quis. 36.  
§. fin. Cod. de donat. hæc sunt  
verba. Cæteris etiam dona-  
tionibus, quæ gestis inter-  
uenientibus minime sunt in-  
sinuata, sine aliqua distin-  
ctione usq; ad quingentos  
solidos valituris. Solidi  
autem appellatione aureum  
nummum (quem Hunga-  
ricum vulgò dicimus) con-  
tineri, nullum dubium est.  
Nam & alibi poena liberti  
patronum sine impetratiōe  
veniarum in jus vocantis, quin-  
quaginta aureorum statui-  
tur. ut videre est in l. fin. ff. de  
in ius vocand. & infra. obser. 30. num. 5.

H h 2

co-



copiosius dictū est. Sed cum septuaginta duo Solidi cōficiant libram auri. per text. in l. quetiescunq; 5. Cod. de susceptorib. preposit. & arcarijs. consequenter dicendum esse videtur, ut si huiusmodi aurei sint valore minores, & pondere leuiores, ita ut septuaginta duo libram conficiant, donatio ultra quingentos florenos in numero, non in pondere facta, etiam absq; insinuatione valeat, quod etiam DD. Communiter tenent, ut nimirum donatio ultra quingentos solidos, vsq; ad verum valorem librarum sine insinuatione in acta publica fieri possit.

Porro iure Saxonum in huiusmodi donationib; plura necessario requiruntur. Primo ꝑ quidem necesse est, ut donatio bonorum immobilium cuiuscunq; valoris, etiamsi non ex-

excedant summam quingentorum solidorum, temper actis insinuetur. per textum Sp. Sax. lib. 1. artic. 52. ibi: *Sine heredum consensu & legitimo Iudiciali termino, nulli seruum aut proprietatem alienare licet.*

Quod item clarius exprimitur. lib. 2. artic. 30. his verbis:

*Hereditatem seu successionem, qui sibi non iure cognitionis, sed promissionis seu donationis debere dicit, hoc pro irregulari habetur, nisi promissio huiusmodi coram iudicio sit confirmata.*

Id tamen de consensu heredū Interpretes istius Iuris in bonis ex successione lineæ ascendētis vel descendētis prouenientibus, non autem acquisitis, intelligendū esse vnanimi ore statuūt. Quāuis textus dicti art 52. lib 1 simpliciter & indistincte de omnibus immobilibus lo-

qua-

quatur. Verum in praxi circa alienationem bonorum immobilium, cōsensus heredum minus attendi solet, dummodo ꝑ ea actis insinuentur, & coram iudicio ordinario (quod in foro iudicium expositum bannitū appellare solent) in eo vide licet territorio, vbi bona sita sunt, fiant, alioquin donationes seu alienationes bonorum immobilium existunt inualidæ ut patet ex textu Sp. Sax. lib. 2. artic. 21. ibi: *Licet etiam datur dotali- tium mulieri boni virorum proprietatibus, cum consensu heredū in iudicijs, in quibus sita sunt, dummodo ibi sit bannus regalis.* Pro quo facit etiam gl' ista dicto artic 52. & ibi allegati textus. Et hoc Curia in causa cuiusdā Driel, cōtra Woi- dak, Ciuium Dobrzyne: die 8. Octobris Anno 96.

Et

Et in causa Simek, cum Ianikowski, feria sexta post festum Sancti Matthiæ Apostoli Anno 99. sequuta est. Ratio autem, quæ Saxones ad tale jus constituendum adduxerit, non est alia, nisi ut veris heredibus integra permaneret successio, & ne bona immobilia per testamenti factionem vel alijs modis ab heredib; alienarentur. At ꝑ donationes rerum mobilium, quouis in loco, & coram quouis iudice posse fieri, ex textu. d. art. 52. palam est, dummodo corporis debilitas donationem non impediatur; quæ licet ex senectute proueniens, secundum Ius Civile donationem nō viciat, per textum in l. Senectus. 16. Cod. de donationib. nisi talis sit senectus, quæ sensum auferat, per l. Senium. 3. Cod. qui test. fac. poss.

at-

9 attamen jus Saxon. † indistinctè tradit, quod nec mas nec femina in lecto agritudinis extra consensum heredum ultra quinque solidos donare possint; vel tantum, quantum ex sponda alter vter manu alteri porrigere potest. Quod tamen pro conditione personarum, aliter in milite vel nobili, aliter in ciue & rustico, aliter deniq; in femina considerari solet, vt notat glossa dicto artic 52. Quæ solennitas hodie non seruatur, sed vsu tam sani, quam ægroti, (qui testamenti factionem habent) bona mobilia liberè donare possunt, prout id quotidie fieri videmus. Quamuis † iure  
10 Ciuili per quærelam in officio, si videlicet parentes nihil, vel minus legitima, id est quarta parte bonorum relinquunt, istæ do-

donationes reuocentur. toto. tit. Cod. de in offic. donat. & Auth. de immens. donat. coll. 7. Postremò † notandum est, quod insinuatio & aliæ solennitates donationum suprâ recensitæ, ad donatiões causa mortis, & remuneratorias, quæ fiunt inter virū & uxorem, referri nō debeant. per text. in Nouella Constit. 119. in verbis:

Sive igitur fiat sub gestis monumentorum eius (scilicet sponsalitia largitionis) insinuatio, siue etiam non: iubemus eam per omnia suum robur habere. Et inferius ibidem: Et hoc valere precipimus, cuiuscunq; sit donatio quantitatis, vel si non (sicuti dictum est) insinuetur. Verum id ad solas donationes simplices inter viros, quæ ex mera liberalitate & munificentia donatoris proficiscuntur, & propriè donationes dici solent, restringitur. Et ideo do-

12 † donator etiam de euictione non tenetur. vt est glossa Sp. Sax. lib. 3. artic. 4. ne videlicet eo casu liberalitatis suæ poenā subeat. vt inquit text. in l. ad res. 62. ff. de adilit. Edicto.

Quod ita demum verum esse DD: statuūt, si donatio incipiat à traditione. Nam si incipiat non à traditione, sed à pactione & promissione, quod tunc de dolo contra eundem actio detur. vt videre est in textu. l. Aristo. 18. §. fin. in verbis: Labeo ait. Si quis rem alienā donauerit, inq; eam sumptus magnos fecero, & sic euincatur, nullam mihi actionē contra donatorem competere, planè de dolo posse me aduersus eum habere actionem, si dolo fecit. ff. de donationibus.

## OBSERVATIO LIIII. De donationibus causa mortis.

### SUMMARIA.

Donationes mortis causa a. 1  
Et is insinuare nō est necesse.

Donationes mortis causa 2  
vltimis voluntatibus æqu- 5  
parantur.

Verba Statutorum propriè 3  
accipienda sunt.

Donatio mortis causa qua 4  
dicatur, & quot sint eius  
species?

Donationes mortis causa 6  
quando reuocentur?

Voluntas hominis ambu- 7  
latoria est usq; ad mortem.

Legati & donationis cau- 8  
sa mortis differentia.

Donatio causa mortis an 9  
iure Saxon. valeat?



Qvod † autem 1  
donationes causa mortis, etiam si excedant summam quingentorum aureorum, insinuatione apud acta iudicij non egeant, probatur per expref-



preſum text. in l. fin. his verbis:

*Sanctimus omnes mortis causa donationes, siue iuxta mortem facientis fuerint celebratae, siue longiore mortis cogitatione subsecuta sunt, actis minime indigere, neque expectare publicarum personarum praesentiam, Et ea quae super huiusmodi monumentis solent adhiberi; Sed si res procedat, ut si quinq; testibus praesentibus, vel in scriptis, vel sine literarum suppositione aliquis voluerit mortis causa donationem facere; Et sine monumentorum accessione res gesta maneat firmitate vallata, Et nulla in ea calumniam accipiat. Neque propter hoc, quod gesta non accesserunt, inefficax esse atque inutilis videatur: Et omnes effectus sortiatur, quos ultima habent libertates: neque ex quacunque parte absimiles eis intelligantur.*

*Cod.*

*Cod. de mort. causa donat. Vnde fatis liquidò constat, propterea has donationes insinuatione non indigere, quod ultimis voluntatibus aequiparentur, quae ex alieno arbitrio pendere non debent. textus in l. illa institutio. 32. in pr. ff. de hered. insti. probat. Et ideo iure etiam Saxonum idem observari placuit. Nam cum verba dicti artic. 52. lib. 1. artic. 30. lib. 2. simpliciter & indistinctè loquantur, non est dubium, quod de donatione inter vivos, non autem, quae sit mortis causa, intelligi debeant. Verba etenim statutorum proprie accipi debent. ut notat DD: in l. 3. §. haec verba. ff. de negot. gesti.*

*Neque tamen peccatum in eo fuerit, si euitandarum litium causa tales donationes, adhibitis solennitatibus in obs. praecedenti expressis, perficiantur; quamvis reue-*

*ra,*

*ra de jure non usque; adeò sint necessariae. Mortis autem causa donatio est, cum quis magis habere se vult, quam eum cui donat, magisque eum, cui donat, quam heredem suum; quemadmodum Telemachus donat Piroo apud Homerum, quae verba in §. 1. insti. de donat. caus. mort. proponuntur. Huius tres sunt species. Vna, videlicet, cum quis nullo praesentis periculi metu contritus, sed sola cogitatione mortalitatis donat; altera, cum quis imminente periculo commotus ita donat, ut statim fiat accipientis; tertia denique, si quis periculo mortis, non sic det, ut statim faciat accipientis, sed tunc demum cum mors fuerit insecuta. ut ex textu. in l. 2. ff. de mortis caus. donat. liquet.*

*Verum licet olim de donationibus causa mortis du-*

*bita-*

*bitabatur, an inter ultimas voluntates poni, & ad legata referri, vel donationibus inter vivos connumerari debeant? at tamen Imperator Iustinianus omni illa dubietate explosa, hodie donationes causa mortis, per omnia ferè ultimis voluntatibus, & legatis aequiparavit. ut in d. l. fin. Cod. de mortis caus. donat. videre licet. In hoc solummodo differunt, quod*

*et donatio causa mortis per reconualescentiam donantis ipso jure reuocetur, quando videlicet donator eo tempore, quo fecit huiusmodi donationem, in periculo mortis; propter adversam*

*li*

*ta,*

ta, diem vero certum non habeat. *ut in l. 1. ff. de condit. & demonstrati. habetur*) nec alicui morbo obnoxius existens donat, & postea incidit in morbum, & recoualescit, minime propterea ipso jure reuocatur illa donatio. Ratio est, quia non cessat tunc causa, propter quam donauit, mors videlicet, quæ nullo jure euitari potest. Si tamen poenitentia ductus expressè quis reuocet huiusmodi donationem, nullum est dubium, quod talis donatio amplius locum non habeat. per expressum text. *in l. qui mortis. 30. ff. de mortis caus. donat.* Ambulatoria f. est enim voluntas defuncti usq; ad vitæ supremum exitum. *ut in l. 4. ff. de adimend. vel transfer. leg. dicitur.* Quod etiam de legatis & ultimis voluntatibus quibusuis intelligi debet. Nam & hæ ipso jure tantum diu

diu valent, donec contraria voluntate testatoris reuocetur. *ut videre est in textu. l. Sancimus. in verbis: Quod non mutatur quare stare prohibetur? Cod. de testam.* Quæ cum non omnibus æquè nota & perspicua sint, fit plerumq; ut maleuoli quidam Ecclesiasticas personas non sine inuidia & odio apud imperitos traducant, dum videlicet illi huiusmodi donationes, vel legata ad pios vsus facta, neque à testatore longo tempore post superstitie reuocata, ab hæredibus illius petere, & impensius exigere solent? Differt f. & in eo legatum à donatione causa mortis, quod in hac præsentia tam donantis quam donatarii requiratur. *ut in textu. l. inter mortis. 30. ff. de donat. caus. mortis. habetur; illud verò etiam absenti & ignorantia*

res

relinqui possit. *ut Accurf. in d. l. fin. Cod. de donat. caus. mort. notato Et Instit. de donat. plures inter donationem causa mortis & legatum differentias cognoscere licet. Iure f. quoq; Saxonum mortis causa donari posse Interpretes communiter tradunt. Nam quamuis nemo absq; permissu hæredis ultra quinque solidos, vel quantum decumbens dextera porrigere valeret, donare possit, ut supra obs. præcedenti dictum est: attramen non de donatione causa mortis, sed illa, quæ fit inter viuos, & proprie donatio dicitur, strictè & proprie id accipiendum esse Schneideuing in suis comment. Instit. de donat. monet.*

## OBSERVATIO

LV.

Dos soluto matrimonio ad quem pertineat?

SUM-

## SUMMARIA.

- 1 Dotis unde egressa sunt, eò redire debent.
- 2 Maritus Iure veteri dotem lucrabatur.
- 3 Dos feminarum proprium est patrimonium.
- 4 Pactum de restituenda dote semper videtur intercessisse.
- 5 Dotis exactio quomodo fieri debeat?
- 6 Bona mobilia uxoris cedunt marito.
- 7 Pecunia dotis nomine data, cedit lucro mariti.
- 8 Dotalitium mulier vel hæredes ipsius, soluto matrimonio, ex bonis mariti petere possunt.
- 9 In dotalitio probando iuramento mulieris statuitur.
- 10 De fructibus ultimi anni soluto matrimonio.
- 11 Maritus dotem quando apud se retineat.
- 12 Mulier dimidiam partem bonorum mariti Iure Civilis.

li 2

men.



mensi lucratur.

*Placita in Civitatibus Regni qualia sint.*



**D**modum tri-  
ca in praxi non so-  
lum Curia Rega-  
lis, sed etiam Iuris Polonici  
est illa Regula. Quod  $\dagger$   
dotes, soluto matrimonio  
morte vxoris, sine liberis  
decedentis, vnde profecta  
sunt, eo redire debeant.

Quod iure Ciuili quoq;  
obtinet. per expressu text.  
in l. dos a Patre. 4. ibi: *Dos a pa-  
tre profecta, si in matrimo-  
nio decesserit mulier filia sa-  
milias, ad patrem redire de-  
bet.* Cod. solut. matrim. Licet eti-  
am  $\dagger$  iure veteri maritus do-  
tem lucrari poterat, vxore  
a patre illius, in cuius po-  
testate adhuc erat, defunctis.  
per textum. in l. 2. ibi: *mox  
morte mulieris dotem fuerit  
lucratus.* ff. de dote prelegata. ni-

si speciale pactum, ab alijs  
quibuscunq; personis, do-  
tem mulieri conferentibus,  
de restituenda illa post mor-  
tem mulieris interuenisset  
per expressum textum. in  
l. pactum. 4. Cod. de pact. conuent.  
attamen quia Imperatori  
Iustiniano iniquum visum  
est, dotem (quæ  $\dagger$  fœminarum  
propriū est patrimonium,  
per textum. in l. assidue. Cod. quæ  
postior. in pignor. hab.) apud marie-  
um nulla de causa, vt potè  
soluto jam matrimonio, reo  
manere, idè non insubtrili  
quadam ratione voluit, tale  
 $\dagger$  pactum de restituenda do-  
te intelligi semper interces-  
sisse, etiam si reuera factum  
non esset, ita vt eo non mine  
actio veris hæredibus mu-  
lieris indistinctè dari pos-  
sit. per expressum textum.  
in l. unica. ff. de illo. his verbis: *Illo  
procul dubio in ex stipulatu  
actione seruando, ut si deces-*  
serit

serit mulier cōstante matr-  
monio, dos non in lucrum  
mariti cedat, nisi ex quibus-  
dā pactioib9, sed ad mulie-  
ris hæredes ex stipulatu act-  
io secundū suā naturā trans-  
mittatur, siue expressa fue-  
rit, siue ex hac lege inesse in-  
telligatur. Cod. de rei vxor. actio.  
Id tamen longè aliter se ha-  
bet in extraneis personis do-  
tem alicui mulieri præstan-  
tibus. In his enim huiusce-  
modi fictio tacitæ stipula-  
tionis omninò cessat. vt in  
textu. d. l. unica ff. accedit. ibi: *Sed  
si non specialiter extraneus  
dotem dando in suam perso-  
nam dotem stipulatus est vel  
pactum fecerit; tunc præsu-  
matur mulierem ipsam sti-  
pulationem fecisse, vt ei dos  
ex huiusmodi donatione ac-  
cedat.* Cod. de rei vxor. act. Exa-  
ctio autem  $\dagger$  dotis celebra-  
barur olim annua, bima,  
trima die, id est, tribus pen-

sionibus annuis. Hodie in-  
tra annum in rebus mobi-  
libus, vel se mouentib9, vel  
in corporalibus; immobi-  
lia verò statim restitui de-  
bent. per expressum textū.  
in d. l. unica. Cod. de rei vxor. act.

At iure Saxonum  $\dagger$  bona  
mobilia tantum post mor-  
tem vxoris propriè cedunt  
marito. per textum satis cla-  
rum. Sp. Sax. lib. 2. art. 32. in verbis  
*Si autem viro viuente mu-  
lier decesserit, nulla bona  
mobilia præter utensilia; pro-  
prietatem verò si possidet, in  
proximum hæredem relin-  
quet, ac si dicat, mulier præ-  
ter utensilia, quæ debentur  
proximiori cognatæ, etiam  
mobilia non transmittit ad  
proximum hæredem, sed  
tantū proprietatem, si quā  
habebat.* Quod item com-  
probat alius textus. Spec. Sax.  
lib. 2. artic. 76 in verbis: *Et postea  
vxor decesserit, vir obtinet*

ple-

plenum jus in omnibus bonis mobilibz, exceptis adificijs & suppellectilibz. Et praxis Curiae perpetuò id tenet, prout in causa liberorum Laurentij Bolemiowski, contra Petrum Kurzelowita pharmacopolam, & civem Sandominensem Anno 91. Et in causa Kalniczlice cōtra Romanowicz Kierznowski Anno 96 feria tertia post festum Sanctae Margarethae virginis, ac in alijs passim pronunciatum fuit. Hinc colligitur, quod etiam pecunia dotis nomine data cedat lucro mariti, nisi per pacta dotalia aliud actū sit.

8 *ut videre est in gloss. d. artic. 2. lib. 2.*  
Quod si & donationem propter nuptias, (quae plerunq; duplicata dote fieri consuevit, & dotalitium vulgo appellatur.) in recompensam dotis lucratae, marito cōstituat uxori: Licet enim (ut

an-

inquit textus Sp. Sax. lib. 1. artic. 2.1.) datur dotalitium hoc est, vitae provisio mulieribus in virorū proprietatibus de consensu haredum in iudicijs, in quibus sunt situatae, dummodo ibi sit bannus Regalis, & multi simile textus tam eo jure, quam in jure municipaliterperiuntur, eo casu etiam si dos cedat lucro mariti, donationem tamen propter nuptias, soluto matrimonio, mulierē vel illius haredes à marito petere possent. *Schneidevius in suis Comment. Instit. tit. de actionibus §. fuerat. num. 3. tradit.* Et eo modo in Curia inter Socha & Girowski Anno 91 iudicatum fuit: Quod ita demum verū est, nisi maritus circa denominationem huiusmodi dotalitij hoc expresserit, quod post mortem suam dotalitium illud expediri debeat.

teste

teste glossa juris Municip. artic. 2.2. vers. quaritur. viri dona. & artic. 17. versic. notand. si vir uxori.

9 Acti super notandum est, quod in probanda huiusmodi donatione seu dotalitio, si coram iudicio facta non sit, iuramento mulieris stetur, quamvis alias ad probandam possessionem testes requirantur. ut habet textus Sp. Sax. lib. 1. art. 20. Nam ipsi legumlatores fragilitati sexus muliebris subuenire volentes, hac prerogatiua illi subueniendum esse putauerunt, ne videlicet mulieres aliorum testimonio cōvinci possint, sed ut ipsae proprio iuramento dotalitium obtineant. Ex his liquido constat, magnā in eo passu restituendarum dotium, inter jus Civile & Saxonum, esse differentiam.  
10 Nec t̄ minus recte praedicta iura etiā in eo discrepant, quod

quod iure Ciuili fructus ultimi anni, quo matrimonium dissolutum est, inter maritū & uxorem, aut eorum haredes, pro rata temporis, quo matrimonium durauit, diuidi debeant. p̄ text. in l. fructus. 7. §. 1. ff. solut. matr.

Iure autem Saxonum fructus industriales, quorum semina iacta ultimo anno soluti matrimonij fuere, omnes maritus lucratur. *per express. text. Sp. Sax. lib. 2. art. 70. ibi: Sed si mulier agro iam seminato & sub terra abscondito obierit, vir percipere debet fructus.* Neq; tamen t̄ illud etiam silentio praeterundū esse existimo, quod DD: utroq; jure receptum esse tradunt, posse nimirum maritum ob certas causas dotem omnem, puta & dotalitū apud se retinere, idq; vel propter liberos, ex eodem muni matrimonio suscep-

los;



tos: vel propter inopiā mariti: vel etiam propter interitū, sine culpa, & citra mortem ipsius, rerū dotalium, vel deniq; quia mulier ex delicto causam dedit diuotio, & propter alias causas, quas glossa *eiusd. iuris dicto. lib. 2. artic. 21. & passim DD: in d. l. dos à patre. Cod. solut. matrim. notant.* Sicut ex aduerso vir ob certas causas dotem perdit, etiam si dotalitium dare cogatur. *teste ead. glossa. & iur. Municip. artic. 22.* Huc ꝑ pertinet & illud, quod mulier iure Culmensi, (quo Prusis & omnes fere Ciuitates Masquie vtuntur) dimidiam partem omnium bonorum mariti, postquam lectum eius ascenderit, & e contra vir vxoris habeat, prout in Curia quoq; in causa cuiusdam Laskowska cum Raczki Anno 96 Sabbato post festū Sanctæ Hed-  
uigis, pronunciatum fuit. Quia in re ꝑ plebiscito cuiusq; ciuitatis praxis Curia lequi solet, & ideo iuxta plebiscitum ciuitatis Leopoliensis, tertiam saltem bonorum suorum partem maritus transmittit ad vxorem, quod ex decisione in causa Doctoris Petricij & Czizarowa ciuium Leopoliens. Anno 98. Sabbato ante festū S. Barnabæ in Curia facta, manifestè probatur. Et glossa Sp. Sax. lib. 1. art. 24. in fine. idiplurim in nonnullis prouincijs obseruatū fuisse, ut potè, quod mulier loco dotalicij aliquando percipiat tertiam, aliquando quartam partem bonorum mariti, tradit.

OBSERVATIO  
LVI.

De Gerada.

SUMMARIA.

Gerada.

- 1 Gerada quid dicatur?
- 2 Ad geradam quæ res pertineant?
- 3 Gerada mortua vxore ad quem spectet?
- 4 Bona mobilia vxoris sunt in potestate mariti.
- 5 In Gerada præfertur cognata matri mariti defunctæ.
- 6 Filia præfertur in Gerada cognata.
- 7 Clericus cum sorore succedit in gerada.
- 8 De gerada plebiscitum ciuitatis Posnaniensis.
- 9 Gerada intra quod tempus peti debeat?
- 10 Vxores rusticorū an transmittant geradam ad cognatas.
- 11 Praxis Curia de Gerada.
- 12 Ius Saxonum triplex fuit.

Gerada iure ꝑ Saxonico vocatur utensilia, res videlicet quæ paratæ sunt ad vsum vxoris, & quæ cūq;

vltra dotem ad elocandam virginem dari solent, græco autem vocabulo parapherna appellantur. Quæ omnia ꝑ sigillatim recensere immensi laboris esset. Quis enim ea, quæ ad vsum & ornatum muliebrem alijs atq; alijs formis & speciebus comparantur, oratione complecti posset? illud tamen sciendū est, quod pro diuersitate iuris diuersa quoq; sit ratio earū rerum, quæ ad geradam pertinent. Iure etiam prouinciali Saxonum, ad geradam pertinent anseres & oues, vt videre est. Sp. Sax. lib. 1. art. 24 vbi ea omnia enumerantur his verbis: *Ut anseres, & oues, cista columnata, omne filum nereatum, lectuli, cussini, linteamina, mensalia, balneamina, & manutergia cum peluibus, candelabra, linum, vestes muliebres, annuli,*

K k

nuli,

nuli, brachialia, farta, omnes libri qui à mulieribus visitantur, & ad Dei cultum pertinent, parua cista, cortina, perpendicula cum velaminibus, & velamen cum ornamētis. Adhuc sunt quaedam elenodia ad ea pertinentia, qua non recensentur, ut specula, acus, & alia. Pannus autem non discissus ad mulierum vestimenta competens, & aurum per artificem non operatum, ad ipsas mulieres non pertinebit.

Cum tamen iure Municipali, quod peculiare est civitatis Magdeburgensis, eiusmodi pecora pertineant ad hæreditatem, per textū juris Municip. art. 23 vbi etiam glossa multas in hac materia vtilissimas ponit quæstiones. Inter quas ista etiam non postremum videtur habere locū. Vtrum

3

videlicet gerada mortua v-

xore maneat in bonis mariti? an verò statim transeat ad hæredes defunctæ foemini sexus? Et quamvis secundum jura Saxonum, bona omnia mobilia post mortē vxoris maneant in potestate mariti, ut videre est sp. Sax. lib. 1. artic. 31. circa princip. & lib. 3. artic. 76. in verbis: mortua postmodum ea (scilicet maritus,) in ipsis mobilibus bonis, (nisi in adificijs & utensilibus) retinet jura, qua mulier si vixisset, habuisset.

Nam & constante matrimonio omnia bona mobilia vxoris sunt sub potestate mariti, etiam si ea in occlusa arcula, cuius clauem sola vxor habeat, reperiantur. per textum Spec. Sax. lib. 1. art. 31. & ibi glossa, attamen nullū dubium est, quod utensilia seu parapherna eximantur è potestate & dominio ipsius, & statim transeant ad pro-

xore

ximiorē cognatā defunctæ mulieris. per express. text.

sp. Sax. lib. 1. artic. 27. cuius hæc sunt verba: *Qualibet mulier militaris in duabus vijs hereditatem transmittit, utensilia in propinquiorē cognatam, qua ei ex foeminino genere adhærebit, hereditatem vero in proximū, siue masculus sit, siue foemina, relinquet.*

5 Quinimo & quod proximior cognata in utensilibus præferatur matri mariti defunctæ, textus est. sp. Sax. lib. 1. art. 20. ibi: *Sic etiam cognata eius, si vxor viro præmoriatur, facilius quam mater mariti, utensilia obtinebit.* Quod autem & hic de cognata dicitur, multò magis idem de filia (si nimirū superest) statuendū esse.

textus Lib. 1. artic. 5. in verbis:

7 Clericus & cum sorore sua, in utensilibus matris suæ æquam habet portionem,

argumento est. Quod de Clerico non beneficiato, ut qui ad Præbiteratum aspirare velit, Interp. accipiendum esse volunt: Clericis enim (ut inquit glossa. jur. Municip. artic. 57.) geradam accipere admissum est, propter orationes quas pro tota Christianitate fundunt. Et idē si Clericus mutet conditionem, neq; sacerdotiū nanciscatur, geradam cognatæ mulieris restituere cogitur, ut glossa. jur. Municip. d. artic. 57. notat. Vnde consequens est, si vocatur ad geradam soror Clerici, ergo & filia defunctæ; quod etiam superius in eod. artic. exprimitur his verbis: *Filia qua adhuc in domo est nō emancipata, utensilia matris suæ cum sorore emancipata dividere non compellatur.* Porro casum istius quæstionis etiam in Curia Regali, An-

ar.

K k 2

no

xi-



no 99. die vi. Mensis Maij, in causa cuiusdam Pellionis dicti lugo viduæ, contra Franczkiewicz, Ciuitū Polonaniensium practicatū fuisse memini. Vbi de iure quidem geradam ad filiam post mortem matris pertinuisse, eamq post mortem suam, (vinente adhuc patre) ad proximiores cognatas transmississe responsum; quia tamen plebiscitum illius cinitatis Anno 1552. factum secus, quod nimirum post mortem filiæ debeat manere penes patrem, ideo in hanc itum est sententiam. Debet autem intra annum & diem, id est, sex hebdomadas repeti, tam gerada, quam arma bellica, quæ vulgò Hergeweth appellantur, alioquin ea cedunt iudici. per text. *Spec. Sax. lib. 1. artic. 28.* Verum hæc omnia, quæ de gerada

da dicta sunt, Interpretes iuris Saxonici tantummodo in nobilibus, non etiam in rusticis, locum habere statuunt. per dicta iura. lib. 1. artic. 24. & artic. 21. vbi tantum de nobilitaribus personis tractatur. Quod etiam expressè hæc verba lib. 1. artic. 27. ibi;

*Ceteri verò cingulo militia carentes, post se tantummodo hereditatem dimittunt percipiendam, innuunt.*

Vxores etenim rusticorum mortuo viro, accipiunt tantum ea, de quibz pactis dotalibus conuenerant, vt donationem propter nuptias, & meliorem tunicam. vt videre est in textu iur. Municip. artic. 5. et ea utensilia, de quibus vxor hæredibus mariti tantum lectum, quam mensam præparare cogitur. juxta dispositionem textus Sp. Sax lib. 3. art. 38. in verbis: *Mulier cum mortua fuerit, cognata*

*eius*

*eius, (qua ipsius recipit utensilia) lectum mariti, quem admodum ea viuente ornabatur, de utensilibus debet exornare, & eius mensam cum mensali, nec non sedile eius cum uno lectulo, & sedem cum cussino uno adornet.* Quæ distinctio inter nobiles & rusticos in praxi Curia Regia minimè attendi solet. Nam in Regno omnes equestris ordinis homines, Statutis & Constitutionibus Regni pro legibus utuntur; soli ciues, tam juri Saxonico Prouinciali, quàm Municipali promiscuè subsunt, licet apud Saxones pro diuersitate status & conditionis hominum, distincta fuerint jura, vt pote Feudale, Prouinciale, & Municipale. Hæc iuxta præscriptum juris, quod cuiusq; conditioni conueniebat, ea quæ geradæ nomi-

mine censerì deberent, interpretati solebant. Casus verò qui in perenda gerada, euenire solent. in glossa. iur. Municip. artic. 2 reperies.

## OBSERVATIO LVII.

De Hergeweth.

SUMMARIA.

*Armorum bellicorum expeditio geradam sequi solet.* 1

*Arma bellica quæ dicuntur?* 2

*Ad expeditionem armorum bellicorum quid pertineat?* 3


*Masculus ad proximum agnatum transmittit arma bellica.* 4

*Si filij sint minorenes, quid fiat de Hergeweth?* 5

*Rustici non transmittunt ad agnatos arma bellica.* 6

*Differentia inter agnatos & cognatos.* 7

Quo-

<sup>1</sup>  **V**oniam et verò geradae expeditio- nem, armorum quoq; bellicorū expeditio sequi solet; ut notat gloss. *jur. Municip. artic. 23. in fine*, consequens est, ut de his etiam quaedam subijciantur. Ar-  
<sup>2</sup> ma bellica, et quae apud Sa- xones uno vocabulo Her- geweth appellantur, nihil aliud sunt, nisi suppellectilis illa, quae ad expeditionem bellicam pertinet. ut notat gloss. *jur. Municip. artic. 25.* Sunt  
<sup>3</sup> autem illa: et *Gladius maris- ticum validiori equo sella- to, et meliora arma, quae tempore mortis possidebat pro uno homine spectantia, cussinus cum lectulo, lin- teamen cum mensali uno, duae pelues cum manutergio.* ut videre est in *textu Spec. Sax. lib. 1. artic. 27.* Quod item *textus juris Municip. in dicto artic. 25. confir- mat. his verbis: Ad arma enim*

*bellica pertinet dextrarius seu equus melior mariti sel- latus, gladiusq; eius, clypeus item, et meliora eius arma, quae habet pro corpore unius viri: Tum et quotidiana vestes, lectisternium item bel- licum, hoc est, lectulum cum cussino, duo lintheamina, na- peluis, mensale unum cum manutergio, caldar unum, vel aliud huic simile.* Et haec sunt, (ut inquit ibidem *textus*) & dicuntur verè ar- ma bellica, licet aliqui ad id alia apponere solent. Et si quid horum relictum mulier non habuerit, ac sacramen- to confirmare audebit, dare non tenetur. Quia verò in- ter arma bellica etiā vestes quotidianae recensentur, eas saltem intelligi, quae quoti- dianis usibus & bello geren- do serviunt, non autem eas, quae ad cultum & ornatum paratae sunt, Scabini Lipsen- ses

ses pronunciarunt. Porro quemadmodum mulier ge- radam seu utensilia trans- mittit in propinquiorem cognatam, ut supra in obs. praecedenti dictum est; ita  
<sup>4</sup> etiam masculus militaris duab; personis videtur hæ- reditatem dimittere, ut po- tere res expeditorias, id est ar- ma bellica in proximiorum agnatum, hæreditarias verò in proximum cuiuscunq; sit sexus. per *textum supra allegatum lib. 1. artic. 27.* Pro quo facit etiam *textus juris municip. dicto artic. 25. ibi: Tum etiam quo pacto reli- cta mortui vxor proximio- ri agnato illa scilicet arma bellica extradere debeat.*  
 Quod in Praxi etiam Cu- riae Regalis observatur, & in causa cuiusdam Kowal- czyk, contra Annam patruī ipsius relictam, Anno 96 fe- ria secunda intra Octavas cor-

corporis Christi; quod res huiusmodi expeditoriae eidem post mortem patruī debeantur, decisum & iudi- catum fuit. Verum et id ita 5 demum locum habet, si hæ- redes masculi ex lumbis de- functi descendentes omni- no defint. Nam si existant, & fortè minores sint, tunc senior agnatus expedi- torias accipit res, & in his eorū vsq; ad annos puber- tatis tutor erit. per *textum Sp. Sax. lib. 1. artic. 23.* Quod et item non de rusticis, sed 6 nobilibus personis intelli- gendum esse, *textus Sp. Sax. lib. 1. artic. 27.* liquidò indi- cat. Pro meliori et verò cog-  
<sup>7</sup> nitione praemissorum, no- tanda est differentia inter agnatos & cognatos, quam Imperator Iustin. Instit. *de legit. agnator. tutela* exprimit his verbis: *Sunt autem ag- nati, cognati per virilis se-*



xus cognationem coniuncti, quasi à patre cognati: veluti frater ex eodem patre natus, fratris filius, neposue ex eo. At qui per feminini sexus personas cognatiōe junguntur, agnati non sunt, sed aliàs naturali iure cognati. Itaq; amica tua filius, non est tibi agnatus, sed cognatus: Et inuicem tu illi iure coniungeris: quia qui ex ea nascuntur, patris non matris familiam sequantur.

Ista tamen differentia iure nouo ab eodem Imperatore Iustina. omninò videtur esse sublata. per textum Nouelle Constit. 118. Cap. 4. his verbis:

Sed in omnibus successiōibus agnatorum cognatorumq; differentiam. vacare præcipimus. Et Cap. 5. ibi: Nulla neq; in hac parte differentia introducenda, de agnatorum seu cognatorum iure.

Cum enim (vt inquit idem

dem Imp. in l. pen. Cod. de legitim. hered.) vnus sanguinis iura remaneant per virilem sexum incorrupta, quare naturam offendimus? & legitimo iuri derogamus? cum & aliam maximā iniuriam res in se continet, plerisq; quasi vulnus intestinum in cognitum. Cum enim ad ipsarum mulierum successiōem masculi iure agnationis vocentur, quis patitur earum quidem hereditatem ad eos legitimo iure deferri, ipsas verò nec inuicem sibi, nec masculis eodem iure posse succedere, sed propter hoc solum puniri, quod foeminae natae sunt, & paterno vitio, (si hoc vitium est) prolem innocentem grauati. de quo plura intra obl. de successiōibus ab intestato, videre licet.

OB.

## OBSERVATIO LVIII.

De tutoribus, & an tutor inuentarium pupilli cōficere teneatur?

## SUMMARIA.

- 1 Tutor non conficiens Inuentarium dolo fecisse videtur.
- 2 Tutores ob non confectiōnem inuentary infamia notantur.
- 3 Tutores vinculo necessitudinis pupillo iuncti, quid præstare teneantur?
- 4 Consanguinitatis ratio quādo habeatur?
- 5 Inuentary confectio an remitti possit?
- 6 Inuentarium ob utilitatē pupilli non conficitur.
- 7 Patrimony secreta pandere non semper expedit.
- 8 Iure Saxon. tutor ob non confectiōem inuentary quomodo puniatur?

Tn.

Tutor in Inuentario etiam res proprias adscribens perdit.



Quod tutor inuentarium rerum pupilli cōficere teneatur, non est dubium.

Id enim textus juris Civilis, vt pote, in l. tutor 7. in pr. ff. de administr. tutor. in verbis:

Tutor qui repertorium non fecit, quod vulgò inuentarium appellatur, dolo fecisse videtur. Si quis igitur dolo inuentarium non fecerit; in ea conditione est, vt teneatur in id, quod pupilli interest, quod ex iurciurando in litem affirmatur. Et in l. tutores. 14. Cod. de adm. tutor. his verbis: Tutores vel curatores, mox quàm fuerint ordinati, sub praesentia publicarum personarum, inuentarium rerum omnium, & instrumentorum, solenniter facere curabunt. Quinimò & etiam

LI

ma.

macula infamiae notantur, & tanquam suspecti ab officio tutelae remouentur tutores, qui ad administratiōem rerū pupillariū nō confecto inuentario accedunt.

3 *per text. l. fin. vers. fin. Cod. arbitr. tut.*  
Quod ita tamen intelligendum est, nisi tutores aliquo vinculo necessitudinis vel adfinitatis pupillis coniuncti sint. Eo enim casu curatores potius adiungi eis debent, quā ut notata fide & exultimatiōe remoueātur, teste Modestino.

4 *in l. si tutor. 9. ff. de suspect. tutor.*  
Hinc colligitur, quod multa ratione consanguinitatis fiant, quae aliās fieri nō possint. Nam neq; is, apud quem adfinis vel cognatus latro conseruatur, & quē seueras legum suffert pēnas, atq; is, qui nulla affectionis ratione ductus, talia temerē facit. *Non enim* (ut Iulianus Pau-

*lus in l. fin. ff. de receptat. inquit. par est eorum delictum, & eorum, qui nihil ad se pertinentes latrones accipiunt.*

Verum quamuis ex iuribus jam allegatis liquidō constet, inuentarij confectiōem in reb9 pupilli omnino necessariam esse; attamen fieri potest, ut huiuscemodi inuentariū non conscribatur, id non solum ob remissionem ab ipso testatore factam. *ut in l. fin. ibi. Nisi testatores, qui substantiam transmittunt, specialiter inuentarium conscribi vetuerint. Cod. arbitr. tutela. exprimitur.* Quod fallit in eo casu, si videlicet manifestē appareat, hanc remissionem uergere in detrimentū rerū pupilli, tūc enim iudex voluntatem testatoris minime sequi debet. *per textum in l. in confirmando. ff. de confir. tutor. Et l. utilitatē. ff. codem. vbi Iustus*

Tri-

Triphoning utilitatem pupillorum praetorem sequi debere, non scripturam testamenti vel codicillorū ait. *Et in l. 1. §. ff. vbi pupil. educari deb. in verbis: Et nonnunquam a voluntate patris recedit praetor. id ipsum habetur.*

6 Sed etiam si inter sit pupilli, ne fortē patrimonium & facultates ipsius omnib9 pandantur. *per textum in l. fin. Cod. de alim. pupil. praestand.* Vbi dicitur, quod tutor suo arbitrio possit alere pupillū & sic nō confecto inuentario.  
7 Et est ratio. Ne videlicet secreta patrimonij, & suspectum as alienū, quod melius est interim taceri, quā cum de modo bonorū quæritur, vltiō proferri, & contra utilitatem pupillorum apud acta jus dicentis designari. *Nihil enim* (ut in l. 2. Cod. quan. & quib. quar. pars. deb. habetur.) *tam durū, tamq̃*

in

*inhumanum est, quā publicatione, pompaq; rerum familiarium, paupertatis detegi utilitatem, & inuidia exponere diuitiar. Et ideo in Curia etiā Regali in causa cuiusdam Zaleski, contra Czorn, & Pelonek cū es Leopolienses, Anno 91 tutores ob non confectiōem inuentarij, ex hac ratione quod rebus pupillorum eodem cōsultum fore putarent, absolutos fuisse constitat, Hinc itaq; latis liquido patet, posse nōnunquam tutores citra omnem doli suspicionem, ob justas & pupillo vtilēs causas, inuentary cōfectionem inpu-  
nē omittere. Nam & textus in d. l. tutor. 7. in pr. ff. de admin. tutor. id ipsum innuere videtur his verbis: Nisi forte aliqua necessaria, & iustissima causa allegari possit cur inuentarium factū non*

L 12

sit.



8 fit. Quod et etiam jure Saxonicum obtinet: quinimo si tutor absq; legitima causa non confecto inventario, tutelæ se ingerat, non solum in litem aduersus eum iuratur, sed etiam vniuersale æs alienum, etiam si non superant bona pupillaria, soluere tenetur. per textum Spec. Sax. lib. 1. artic. 6. & artic. 29.

9 Obiter autem et tutores hic admonitos esse velim, ut circa confectiorem inventarij cautè admodum agant, ne dum minus benè quantitatem patrimonij pupillaris perpendunt, plus in inventario adscribentes, quàm reuera sit, suo damno id facere cogantur. juxta d. l. fin. Cod. arbit. tutel. Nemo enim (ut ibidem Imp. Iustinianus tradit) homo tam simplex, imò magis stultus inuenitur, ut in publico inventario scribi contra se aliquid patitur.

OB.

OBSERVATIO  
LIX.

De rationibus administratæ tutelæ.

## SUMMARIA.

Tutor regulariter non nisi finita tutela, rationes administratæ tutelæ reddere tenetur.

Tutor ante finitam tutelam in quibus casibus conveniri possit?

Jure Sax. tutor singulis annis rationem administratæ tutelæ reddere tenetur.

Rationes administratæ tutelæ etiam Magistratus percipere potest.

Naturales tutores rationem reddere non tenentur, neq; satisfacere.

In actionem tutela quid veniat?

Res pupillares casu amissas juramento probare debet.

Tutela quibus modis finitur?

In-

Tutela & cura quando cõfundantur?



vamuis regulariter et tutor rationes administratæ tutelæ non nisi finita tutela reddere tenetur; per claros admodum textus in l. nisi finita. 4. ff. de tut. & rat. distr. in verbis: Nisi finita tutela sit, tutela agi non potest. Et in l. rationes. 14. Cod. eod. Absurdum enim esset, rationem administrationis ab eo reposci, qui etiamnum in ea perseveraret. per textum in l. si tutor 9. §. 4. ff. de tutel. & ration. distrab. Quod item locum habet in Curatore. ut est textus in l. aduersus. 2. ibi: Aduersus curatorem adolescentis, cui collega dati estis, quamdiu administratio cõmunis durat, exerceri iudicium nõ potest. Cod. de admin. tut. prout etiam in Curia inter Shorzynski, & Scabinos Wielicienses,

An-

Anno 96 feria sexta post festum conceptionis B. Mariz Virginis pronunciatum est: attamen multi textus in jure reperiuntur, qui tutorem etiã stante tutela conveniri posse, innuere videntur. vi in glossa d. l. aduersus. videre licet. Qua hanc antinomiã huiusmodi distinctione conciliari posse tradit. Aut enim et (inquit) tutor vel curator ante susceptam tutelam, vel curam, ex quocunq; contractu aut delicto pupillo obligatus est, & eo casu potest etiam durante illius officio conveniri, & alius curator pupillo ad litem dari solet. per textum in §. fin. Instit. de auctor. tutor. Aut obligatus est post susceptum onus tutelæ, tunc durante tutelã nulla datur pupillo actio aduersus tutorem, per jura suprã allegata. Aliæ vero actiones quæ incidunt

iii

in administrationem tutelæ, ut potè furci, damni, iniuriæ, & similes, etiam si durante tutela nascantur, non tamen intentari possunt, dum tutor gerit tutelam.

*per textum in l. sed non datur. 10. ff. de tutel. et rat. distr. ubi dicitur: quod actiones aliæ præter actionem tutelæ, etsi aduersus tutorem durante tutela cõpetant, at tamen non dantur pupillo, dum tutor tutelam gerit.*

Quamuis alij dicant, etiã has intentari posse tempore administrationis tutelæ, nõ quidem à pupillo, sed à curatore in litem illi dato. quod glossa. in d. l. Sed nõ dantur. omnino improbat. Sed hæc omnia jure Saxonũ longe aliter se habent. Nam hoc  
3 jure, si alius sit tutor pupilli, alius verò successione eius expectet, gerens tutelã singulis annis calculum administrationis ei, ad quem successio pupilli spectat,

reddere tenetur. per textum Sp. Sax. lib. 1. art. 28. ibi: *Tutor verò pueri heredibz percepta singulis annis tenetur computare, Et ei vel eis satisficere, id est cautionem facere, quod pupillares res ab eo non prauè consumantur, quamdiu puer in ætate confectus pupillari. Sæpius enim accidere solet de jure, alium esse tutorem, Et alium heredem.* Quod etiam confirmat textus juris Municip. art. 49. ibi: *Ex bonis etiam puerorũ de anno in annum rationem facere tenebitur, tamdiu quoad verus tutor prouisiõis intendere valebit, vel illi suos attingat annos.*

Possunt autem et non solũ propinqui pupillorum, sed etiam Magistratus, ratioes à tutoribus præsertim dativis, quotannis repetere, juxta quod in Curia etiã Regali inter Annam Suwierczew-

czewska & Czechowicz, Ciues Drohicienses, Anno 96 feria sexta post festum S. S. corporis Christi: Et inter Kielczewski, & successores Sebestiani Stano, ciues Lublinenses, Año quo supra, infra Octauas corporis Christi  
5 si iudicatum est. Exceptis tamen naturalibus tutoribus, quos expectatio successione pupillorum manet. Nam hi neq; rationem reddere, neq; satisficere coguntur. per textum Sp. Sax. lib. 1. artic. 23. Et jur. Municip. art. 26.

6 Porro et in actionem tutelæ veniunt ea omnia, quæ fecit tutor, cum facere non deberet. ut inquit. Ulpian. in l. 1. in pr. ff. de tutel. et ratione distr.

Præstare siquidem debet dolum, culpam, & quantã in rebus suis diligentiam. ut notat glossa. d. artic. 23. per textum. d. l. in pr. Et certo ex præscripto legum, etiã pe-

cunias pupillares intra sex menses in vsuras collocare tenetur. per textum in *Novella Const. 73.* Quod quã graue sit & periculosum, quis non videt? Si tamen huius  
7 iusemodi pecuniæ, & aliæ res pupilli absq; culpa & negligetia tutoris perierint, æquitatis ratio dicat, ut tutor de eo non teneatur, sed vnica manu juramento se expurget, quod & tractus iuris Municipalis artic. 26. satis clarè innuere videtur his verbis: *Adueniente tempore pubertatis easdem scilicet pecunias cum omnibz perceptis reddat, nisi probauerit ipsas in utilitatem eorũ se impendisse, vel absq; sua culpa violenter Et casu fortuito easdem perdidisse.*

Quod Curia etiam Regalis tenet, & ita inter Wacławowicz, & Ursulã Zygnati vxorẽ, Anno 96 Sab-



bato ante festum S. Agnetis, nec non in causa hæredum Jacobi Kraina, & Erasmum Cziplár Anno 91, pronunciatum fuit. Cæterum <sup>7</sup> tutela finitur multis modis.

Et primò quidem finitur pubertate, constitutis nimirum curatoribus, ad quos omnia negotia pupillorum pertinere dignoscuntur. per expressum textum *in pr. instit.*

<sup>9</sup> quib. mod. tut. fin. Quamvis <sup>7</sup> ex generali quadam ubiq. locorum suscepta consuetudine, officium tutoris & curatoris confundi soleat, ita ut qui semel legitimi tutores dati sunt, iidem etiam curatores permaneant, vsq. ad legitimam ætatem adulatorum, puta 25. annos, secundum jus civile. *ut in pr. instit. de curat. vel secundum jus Saxonum 21. annos. ut gloss. iur. Municip. artic. 26. notat.*

Quod non omnino ratio-

mi

ni dissonum esse videtur.

Tutela enim & cura magis nam inter se habent differentiam, ita quod appellatione tutoris veniat etiam curator. per singularem textum *in l. pater Severinam. §. Conditionum verba. ff. de condit. & demonstrat.*

Secundò finitur tutela morte, vel capitis diminutione utriusq. puta si tutor vel pupillus in servitutem redigatur, aut alteri se arroget.

Deniq. si ex certis causis tutor à tutela remoueat, vel si ad certum tempus datus sit. *toto. tit. instit. quib. mod. tut. sch. fin. quæ glossa etiam iur. Municip. d. art. 26. copiosius recēset.*

## OBSERVATIO LX.

Tutorem habenti an alius tutor dari possit?

### SUMMARIA.

Tutorem habenti tutor dari non potest.

Uno

<sup>2</sup> Uno tutore renunciante, alius dari potest.

<sup>3</sup> Tutores pupillis quæ persona petere cogantur?

<sup>4</sup> Mater & avia præferuntur omnibus tutoribus præter testamentarios.

<sup>5</sup> Femina ab omnibus officiis civilibus arceri debent.

<sup>6</sup> Avia & mater quibus casibus ad tutelam admittantur?

<sup>7</sup> Mater convolans ad secundas nuptias, à tutela & educatione liberorum remouetur.

<sup>8</sup> Mater inhonestè vivens remoueri potest à tutela.

<sup>9</sup> Tutores sunt aut testamentarii, aut legitimi, aut datus.

**R**egula iuris  
est: Tutorem <sup>7</sup> habenti tutor dari non potest. per textum. *in l. licet. 4. in princ. Cod. in quibus casibus*

tutela. vel curat. hab. &c. Et *in l. cum iure. 9. Cod. qui pet. tut. vel curat.*

Et est ratio, quia tutor habet potestatem in personam & res pupilli, quam alius superueniens invito eo habere non potest. Si tamen <sup>7</sup> prior aut reiiciat tutelam, <sup>2</sup> aut se indignum faciat hoc munere, non est dubium, quod alius à Magistratu, ad postulationem eorum, quibus id incumbit, dari possit. *toto. tit. ff. & Cod. qui petant tut. vel curat.* Et in curia Regali in causa successorum Boleynowski contra Kurzelowitam ciuem Sandomiriens. Anno 96. die 10. Octobris: tū & in causa Ioannis Sczipierski, cum successoribus Alberti Gnatowski, ciuicem Zakroczymentium, Anno 99. post Octauas SS corporis Christi, iudicatum fuisse memini. Sunt autem <sup>7</sup> quædam personæ, quæ ne-

M m

cel-

cesse habent pupillis petere tutores; alioquin aut lucro priuantur, aut puniuntur, ut est mater, & liberti. Mater enim expellitur à legiri, ma filij hæreditate, quali existens indigna accipere hæreditatem legitimam, neg- ligens ei constitui tutorem. Liberti autem ex his causis accusati, apud præsidem puniuntur, ut emendentur, si apparuerint, vel propter negligentiam vel propter maliciam non petiisse. Reliqui verò cognati pro arbitrio, & voluntate petunt, ut est textus in l. 2. ff. qui petant tut. vel curat.

Verum qua ratione id fiat, ut mater, & quæ alias omnibus tutoribus tam legitimis quam dativis, solis testamentariis exceptis, præferatur, ut in textu auth. matri ex auiæ. Cod. quando mulier tut. off. fungi pot. habetur, tutores nihilo minus liberis petere teneatur?

for-

fortè quis dubitare posset: Ac proinde ut res clarius fiat, sciendum est, mulieres regulariter onus tutelæ subire non posse, eò quod tutela munus sit virile. ut patet ex l. 2. dicto tit. quand. mulier tut. off.

Fœminæ & verò ab omnibus officiis civilibus & publicis arceri debent. l. 2. ff. de reg. iur. Mulieres enim naturalis pudor non omnibus perperam se se manifestare concedit. ut in l. optimam. 14. Cod. de cont. stipul. Imp. Iust. tradit.

Mater & tamen & auiæ ex- 6  
cipiuntur, quamvis mater non aliter olim tutelam liberorum suorum suscipere poterat, quàm secundis nuptiis iuramento renunciaret. ut videre est in textu d. auth. matri ex auiæ. cuius hæc sunt verba:

*Matri & auiæ secundum ordinem tutelam etiā ante agnatos subire permittimus, si inter gesta nuptiis alijs, &*

Sci

*Sci Velleiani auxilio renuncianerit; solis testamentarijs tutoribus eas precedentes, legitimis & dativis postpositis. Sed hoc iuramentum tanquam minus honestum, jure novissimo omnino sublatum est. per auth. sacramentum. his verbis: Sacramentum quidem non exigetur, sed contractis secundis nuptiis, expelli eam à tutela convenit, salva minoribus omnia alia (prout juris est) cautela. d. tit. Cod. quan. mul. tut. off. fung. Quod item in auth. eisdem. Cod. de secund. nupt. reperitur.*

Unde & manifestè liquet, quod mater convolans ad secundas nuptias, propter quas, ut Imp. Iust. No. Constit. 2. Cap. 4. tradit) contristata anima defuncti, non solum à tutela, sed etiam ab educatione liberorum suorum removeri possit. per textum in l. 1. in verbis: Edu-

ca-

catio pupillorum, nulli magis quam matri eorum, si non utrumque eis induxerit, committenda est. Quando autem inter eam & cognatos & tutores super hoc orta fuerit dubitatio: aditus præses provincia inspecta personarum qualitate, & conjunctione perpendet, ubi puer educari debeat. Cod. ubi pupil. educ. deb.

Quod multò magis & dicendum est, quando inhonestè luxuriose vivit. ut not. gloss in d. auth. Sacramentum. in verbis contractis secundis. Ne videlicet plus habeat privilegij turpitudine mulieris, dùm impudicè vivit, quàm habet castitas, dùm honestè nubit. per textum in Nouella Constit. 39. Cap. in verbis: *Non enim aliquid amplius habebit castitate luxuria.* Obi- ter & autem notandum est, tutores alios dici testamentarios, alios legitimos, alii-

M m 2

os



os deniq, datiuos. Testamē-  
tarij propriē dicuntur, qui à  
defuncto patre in testamen-  
to liberis constituuntur. Le-  
ge etenim. 12. tabularum  
permissum erat parentibus,  
ut liberis suis, quos in pote-  
state habent, tam masculini  
quam foemini sex, tutores  
dare possent. ut videre est  
in l. 1. ff. de testam. tutela. Qui prae-  
feruntur etiam matri & aui, ut  
suprà dictum est. Et in  
Curia in causa cuiusdam  
Karcz tutoris testamentarij,  
Francisci Woinaromicz,  
contra Agnem Woinaro-  
ma, ciuium Leopoliensium  
Anno 91 pronunciatū fu-  
it. Legitimi verò dicuntur  
agnati, quibz parente inte-  
stato mortuo, defertur tu-  
tela. ut patet ex l. intestato et l. legi-  
timos. ff. de legit. tut. Datiui deniq,  
quē sunt, qui à magistratu  
deficientibus testamentarijs  
& legitimis, dantur. l. 2. et sec  
que

quentib. ff. de tut. et curat datis ab his  
qui ius dandi hab. ubi etiam  
plura de tutoribus cognos-  
cere licet, quod & glossa  
jur. Municip. art. 26. vers. unde tutor.  
latissimē tractat.

## OBSERVATIO LXI.

An tutor res pupilli a-  
lienare possit?

### SUMMARIA

Tutores res pupillorum si-  
ne decreto iudicis alienare  
non possunt.

Tutor quas res pupilli alic-  
nare queat?

Iusta causa in alienatione  
bonorum pupilli requiritur.

Decretum in alienatione  
bonorū pupilli necessarium  
est.

Authoritas veri tutoris  
in alienatione bonorum pu-  
pilli interuenire debet.

Pupillus quibus modis  
à tutore alienatas consen-  
si possit?

Be-

7 Beneficium in integrū re-  
stitutionis pupillo quando  
datur?

8 Rei vindicationem intra  
quod tempus pupillus insti-  
tuere debeat?

9 Adulti aetas Iure Saxonū  
quanto temporis spacio cen-  
seatur?

**N** dubitati iu-  
ris est, quod  
tutores res & bo-  
na pupillorum sine decreto  
iudicis vendere, aut alio  
quouis modo alienare non  
possint. ut videre est in O-  
ratione D. Seueri Imperat:  
que in l. 1. ff. de rebus cor. qui sub tut.  
vel cura sunt, non alien. ponitur his  
verbis: Præterea patres con-  
scripti interdiciam tutoribus  
vel curatoribus, ne pradia  
rustica vel suburbana di-  
strabant, nisi ut id fieret, pa-  
rentes testamento vel codi-  
cillisauerint. Quod si for-  
te as alienum tantum erit,

ut

ut ex rebz exteris exolui nō  
possit, tunc Prætor Urbanus  
vir clarissimus adeatur, qui  
pro sua religione æstimet,  
qua possint alienari, obliga-  
riue debeant; manente pu-  
pillo actione, si postea potu-  
erit probari, obreptum esse  
Prætori. Si communis res e-  
rit, & socius ad diuisionem  
prouocet, aut si creditor, qui  
pignori agrum à parente pu-  
pilli acceperit, ius exequetur,  
nihil nouandum censeo.

Quamuis enim hic de præ-  
dijs & rebus soli tunc tan-  
tum modo agatur, postero-  
res tamen Imperatores, ad  
omnes omnino res pupil-  
lorum hoc rescriptum ex-  
tendi voluerūt. ut videre est  
in l. lex que. 22. Cod. de admin. tut.

Exceptis t̄ ijs rebus quæ  
seruando seruari nō possūt:  
quales sunt vestes detritæ, &  
superuacua animalia. per te-  
xtum l. fin. Cod. quand. decreto

opus

opus non sit. Necesse est itaq; ut in alienatione rerum minoris tria concurrant potissimum. Primò, *†* iusta & necessaria causa, qualis est æs alieni pupilli, quod aliunde solui non possit, nisi distracti illius rebus. per expressum textum in l. ob as. 12. Cod. de præd. & alijs reb. minor. non alien.

Quod glossa ibidem producit ad similes causas, ut potè dotem, donationem propter nuptias, famem & inopiam alimentorum, non solum ipsius pupilli, sed etiā coniunctarum personarum; item sterilitatē fundi, si videlicet ita sterilis sit, ut nullos omnino aut valde exiguos fructus faciat, & plus incommodi quàm cōmodi adferat. per textum in l. si fundus. pen. ff. de reb. cor. qui sub tut. non alien. Quibus ad stipulatur etiam glossa iur. Municipalis. art. 26. vbi octo

fe-

ferè casus, quibus alienatio rerum pupillarium à jure est permitta, recensentur. Secundò *†* requiritur decretum magistratus, qui iustane & legitima causa distrahendi sublit, an non, cognoscat. per textum. in l. siquidem 11. dist. tit. Cod. de præd. minor. Tertiò *†* necessaria est autoritas veri tutoris. toto tit. ff. de autor. tut. Et per express. textum in l. ult. ibi:

*Si autem minoris forte persona fuerit inserta, necesse sit legitima defensionis, id est tutoris venditioni personam adesse.* Cod. si propter publ. pensit. vend. fuer. celeb. Horum verò aliquo deficiente inuahda & prorsus nulla est alienatio, habetq; *†* minor eo nomine non solum tutelæ personalem actionem aduersus tutorem. ut toto tit. ff. de administrat. tut. videre licet, sed etiam rei vindicationem ad res suas à quocunq; posses-

lo-

lore reuocandas. per textus latis claros, in l. magis puto. §. §. pen. in verbis: *Manet actio pupillo, si postea probari poterit, obreptum esse pratori, sed videndum est, utrum in rem, an in personam dabimus ei actionem.* Et magis est, ut in rem detur, non tantum in personā, aduersus tutores vel curatores, dicto tit. ff. de reb. cor. qui sub. tut. Et in l. 10. in verbis: *Prædiorum, quæ sine decreto alienata sunt, dominium tibi persequenti præses oppem feret.* dist. tit. Cod. de præd. minor. Et hac de re in Curia in causa successorum cuiusdam Bolewowski, contra Kurzelowitam ciuem & Pharmacopolam Sandomiriensem, Año 96. die x. Octobris, disputatum fuisse memini, utrum videlicet personali actione potius, quam rei vindicatione, pupilli ea, quæ à tutoribus a-

lie-

lienata sunt consequi debeant. Quinimò *†* etiam si supradicta omnia circa alienationem rerum minoris interueniant, si tamen is postea maior factus læsum se esse doceat, in integrum restitutionem locum habere, textus in l. siquid. 11. d. tit. Cod. de præd. minor. testatur his verbis:

*Si verò jure interposito decreto venditionem vili pretio eius possessionis, cuius vires ignorabat, fecit juxta perpetui edicti auctoritatem, in integrum restitutio, causa tamen cognita, probetur.*

Acq; ita in Curia Regia inter prædictum Kurzelowitā, & dictos Bolewowski successores, tum temporis judicatum memini. Quod nihilominus ita verum est, nisi pupillus maior factus, ratam habuerit huiuscemodi alienationem, idq; aut expresse, ut videre est toto. tit. Cod.

si



si maior fact. alien. factam sine decret. rat. hab. aut tacite, si nimirū intra vigesimum nonum annum, hoc est, quadriennio post completos xxv. annos (quæ jure Civili perfecta & legitima ætas dicitur. ut videre est toto tit. ff. de minor. 25. annis) nō utatur hoc beneficio in integrum restitutionis. per. textum in l. fin. ibi: *quadriennium continuum tantummodo numerari ex die, ex quo annus utilis currebat, qui incipit currere, ex quo vicesimi sexti anni dies illuxerit.*

*Cod. de tempor. in integr. restit.*

8 At ꝑ ordinarium illud rei vindicationis beneficium nequaquā tantō temporis intervallo amittitur, sed in causis onerosis toto quinquennio, in lucratiuis verō inter præsentis decennio, inter absentes vicennio, post impletos viginti quinque an-

nos

nos consumitur. per express. textum. in l. fin. Cod. si. maior. fact. alien. fact. sine decret. rat. hab.

De jure verō Saxonum ꝑ 9 quia perfecta & adulta ætas censetur, cū quis completuit vigesimum primum annum. ut patet ex textu Sp. Sax. lib. 1. artic. 42. in verbis: *Post vigesimum unum annum homo discretionis attigit annos; idcirco cōsequens est, quod etiam hoc jure beneficium in integrum restitutionis ultra vigesimum quintum ætatis annum completum durare non possit.* Quamvis enim in jure Saxonico de restitutione in integrum nihil omninō habeatur; attamen æquitatis ratio suadet, ut quando pupillus per vindicationem (quæ iuxta præscriptum juris Saxonici intra annum & diem, post completum decimū quartum ætatis annum intenta-

ri

ri debet) res sine decreto à tutore alienatas repetere neglexit, eo remedio illi subueniatur, & ad ius civile recursus fiat. Semper enim eatenus observari debet jus commune, donec Statuto contrarium sit expressum. ut supra obs. de donat. inter vir. & vxor. num. 7. dictum est.

## OBSERVATIO LXII.

Vtrum tutori contra pupillum actio dari possit?

### SUMMARIA.


- 1 Tutor in rem suam obligare pupillum, aut res pupillares emere non potest.
- 2 Pupillus tutori ex administratione tutela obligatur.
- 3 Officiū nemini damnosum esse debet.
- 4 Nemo cum alieno damno incupletari debet.
- 5 Tutela iudicium est bonæ fidei.

Tuo

Tutor expensas in litem pupilli nomine factas quando repetat?

An ea, quæ tutor negotijs pupillaribus impeditus lucrari non potuit, in actionem tutela veniant?

Tutor usuras, quas in rem pupilli impendit, consequitur.

 Ed an tutori adversus pupillum, si quid forte de suo in res ipsius impendat, contraria tutelæ actio competat, consequenter quaeri potest? Et quamvis regulariter sine tutoris auctoritate pupilli non obligentur, nec ꝑ in rem suam obligare tutor pupillum, aut res pupillares etiam per interpositam personam emere possit. per tex. Sp. Sax. lib. 1. art. 24. attamen ꝑ receptū est, ut tutori suo pupillus civiliter obligetur ex administra-

Na

tione

tione scilicet tutelæ. *Prono-*  
*cendi etenim* (vt inquit Vlp.  
 in l. 1. in pr. ff. de contr. tut. et vil. act.)  
*fuerant tutores, vt promp-*  
*tus de suo aliquid pro pupil-*  
*lis impendant, dum sciunt*  
*se recepturos id, quod impen-*  
*derint.* Nimis liquidè du-  
 rum esset, tutorem contra  
 suam vtilitatē pupillo pro-  
 uidere debere: teste glossa,  
 in l. quicquid. Cod. arbit. tutel.  
 3 Quinimò & rationi atq;  
 æquitati minimè congruit,  
 vt officium tutoris debeat  
 illi esse damnosum. per text.  
 in l. 7. ff. quemadm. testam. aper.  
 4 Vel & vt pupillus cum ali-  
 eno damno locupletetur.  
 per text. in l. iure natura. 206. ff. de  
 reg. iuris. Et ideo in Curia  
 Regali, in causa Waczlawa-  
 wicz tutoris, cōtra Vrulam  
 uxorem cuiusdam dicti Fy-  
 ganti, Anno 96. Sabbato  
 ante festum Sanctæ Agne-  
 tis, solutio eorum, quæ tu-  
 tor bona fide in negotia pu-  
 pillæ,

pillæ de suo exposuerat, in-  
 iuncta est. Cum autem & 5  
 hoc iudicium sit bonæ fidei,  
 vt notant DD: in l. sancimus.  
 28. Cod. de admin. tutor. meritò e-  
 tiam non nisi ea, quæ bona  
 fide à tutore sune gesta, vel  
 exposita, hoc iudicio repeti  
 possunt. Proinde & si lites 6  
 iniustas minusq; necessari-  
 as faciant, expensas eo no-  
 mine nequaquam reputa-  
 bunt. per expressum textū  
 in l. non est ignotum & his verbis:  
*Non est ignotum, tutores*  
*vel curatores adolescentiū,*  
*si nemine pupillorum vel*  
*adulorum scientes, calum-*  
*niosas instituunt actiones, eo*  
*nomine condemnari oportet,*  
*ut, ne sub pretextu nominis*  
*eorum propter suas simulta-*  
*tes, securè lites suas exercere*  
*posse existiment.* Cod. de admin.  
 tut. Sed si bona fide lites mo-  
 ueant, etiā si causa postmo-  
 dum cadant, nihilominus  
 ju-

justum est, vt sumptus in  
 eam factos percipiant. Suf-  
 ficie enim tutori, bene &  
 diligēter negotia gessisse: et-  
 si euentum aduersum ha-  
 buit quod gestū est. per tex-  
 in l. quid ergo? 3. §. 2. ff. de contr.  
 tut. et vil. act. Licet etiā hoc ca-  
 su, si plus futurū sit in perse-  
 quēdo detrimenti, quā in ob-  
 tinēdo emolumētī DD. ex-  
 istiment, tutore nullomodo  
 supro petere posse. arg. l. mediter-  
 ranea. 8. Cod. de ann. et trib. lib. 10.  
 ibi: *Ut plus haberet dispen-*  
*dij translatio, quam deuotio-*  
*nis illatio.* Ac præterea & in  
 7 hanc actiōem venire etiam  
 ea, quæ tutor pupillaribus  
 negotijs impeditus lucrari  
 non potuit. DD: in d. l. quic-  
 quid. 7. Cod. arbit. tutelæ. notant.  
 8 Nam & vsuras eius pe-  
 cuniæ, quam in rem pupilli  
 iuste & legitime impendit,  
 consequetur. per textum.  
 l. 2. §. 1. et sequ. ff. de contr. tut. et  
 vil. actione.

OB-

## OBSERVATIO

LEXIII

De testamentis.

SUMMARIA.

Pater in Testamento uni  
 liberorum plus quam alteri  
 relinquere possit.

Inaqualitas causa est diu-  
 ordia.

Pater legitimam cuiuslibet  
 filiorum relinquere debet.

Liberis etiam secundū ma-  
 trimonij plus potest relin-  
 quere pater, quam ex priore  
 matrimonio procreatis.

Inaqualitas inter liberos  
 quando locum habeat?

In testamento quæ solenni-  
 tates requirantur?

Testamentum etiam min-  
 solenne inter liberos locum  
 habet.

Testamentorū duo genera  
 in iure reperiuntur.

In condendis testamentis  
 consuetudo spectari debet.

Na 2

Te-



10 *Testamenta domi ab agro-  
tis plerumq; fieri solent.*

11 *Testamenta de bonis immo-  
bilibus fieri non possunt.*

12 *In legato ad pias causas te-  
stamentum etiam minus so-  
lenne valet.*

13 *Princeps ex plenitudine po-  
tatis supplere potest solenni-  
tates testamenti.*

14 *Statutum Regni, quod Rex  
ad egrotos mittat.*

**E**am verò ut de  
testamentis quæ-  
dàm adijciantur,  
huius operis postulare vide-  
tur ratio. Qua in re non in-  
elegans primum sese offert  
quæstio. Vtrum ꝑ videlicet  
pater uni filiorum plus quam  
alteri in testamēto designa-  
re aut legare possit? Et quæ,  
uis naturali ratiōe inspecta,  
pater inter filios æqualita-  
tem seruare debeat, ut potè  
qui etiam intestato parenti  
æquo

æquo jure successuri essent,  
per textum in l. inter filios. xl. Cod. fam.  
mil. erisc. Et auth. in successione. Cod.  
de suis et legit. hered. Inæquali-  
tas ꝑ enim (experientia te-  
ste) perpetua causa discor-  
diæ est, verumtamen explo-  
rati juris est, patrem in testa-  
mento uni filiorum plus  
quam alteri, relinquere pos-  
se, dummodo ꝑ legitimam  
quolibet illorum consequa-  
tur, per expressum textum in  
l. parentibus. Cod. de inoff. testam.  
cuius hæc sunt verba: Pa-  
rentibus arbitrium diuiden-  
da hereditatis inter liberos  
adimendum non est; dum-  
modo non minus is, qui pie-  
tatis sibi conscius est, partis,  
quæ intestato defuncto po-  
tuit ad eum pertinere, quara-  
tam (quæ legitima appellatur)  
ex iudicio parentis obtineat.

Quinimo ꝑ etiam filijs se-  
cundi matrimonij potest  
pater plus relinquere, quam  
æquo

filij ex priore matrimonio  
procreatis. per express. text.  
in auth. de nuptijs. Cap. illud quoq;  
5 Proinde ꝑ non obstant jura  
suprà allegata de æqualitate  
inter liberos seruanda: Hæc  
enim ita demum locum ha-  
bent, si expressa volūtas pa-  
tris testantis in contrarium  
non apareat. arg. auth. testamenta.  
in verbis: ita demum si patris  
hoc designauit expressim.  
Cod. fam. trisc. Et hoc est,  
quod etiam Imperator Leo  
in l. vi liberis. 17. his verbis: Ut  
liberis tam masculini quam  
fæminini sexus, siue sui ju-  
ris, siue in potestate consti-  
tutis, quocunq; jure intesta-  
ta successionis, id est, aut te-  
stamento penitus non con-  
dito, aut si factum fuerit,  
contra tabulas bonorum pos-  
sessione petita, vel inofficio-  
si querela rescisso, aqua lance  
pariq; modo prospici possit.  
Cod. de coll. tradit. Vnde mani-  
fe-

festè liquet, quod in dubio,  
quando videlicet succedunt  
ab intestato, æqualitas inter  
liberos seruari debeat, secus  
quando ex testamento, in  
quo voluntas testatoris in  
contrarium expressa inue-  
nitur. Ac insuper ꝑ licet in  
condendis testamentis cer-  
tæ solennitates, ut potè præ-  
sentia septem testium, sub-  
scriptio ac sigillatio eorun-  
dem, & testatoris, atq; alia,  
quæ in l. hac consultissima. xl. Cod.  
de testam. tradita sunt, requi-  
rantur; attamen ꝑ inter li-  
beros etiam minus solenne  
7 testamentum, saltem coram  
duobus testibus, locum ha-  
bet. per expressum textum  
in d. l. hac consultissima. in verbis:  
Ex imperfecto autem testa-  
mento voluntatem tenere  
defuncti, nisi inter solos libe-  
ros à parentibus utriusq; se-  
xus habeatur, non volumus.  
Et hoc in testamento quo-  
quæ

quē nuncupatio Interpret,  
Iuris procedere asserunt.

**S** In iure enim & Ciuili duo  
potissimum genera testa-  
mentorum reperiuntur. vt  
in l. patris. 20. §. 1. ff. de vulg. & pup.  
subst. videre est. Vnum, quod  
fit scriptis coram septem te-  
stibus ad id rogatis, qui vt  
semper adsint scriptioni ip-  
sius testamenti, non est ne-  
cesse, sed tantum vt audiant  
à testatore, hanc esse ipsius  
voluntatē. per d. l. hac cōsultissima.  
Alterum dicitur nuncupa-  
tium, quod fit viua voce  
sine scripturæ solennitate,  
cū videlicet testator corā  
septem testibus vltimam a-  
perit suā voluntatē, quam-  
uis id in scripturam quoq;  
redigi possit. vt in d. l. hac cō-  
sultissima. §. per nuncupationem.  
habetur. Ceterum & in cō-  
dendis testamentis consue-  
tudo cuiusq; loci, maxime  
verò domicilij ipsius testa-

co.

toris spectanda est. per text.  
in l. si non speciali. 9. Cod. de testament.

Et huiusmodi testamen-  
tum ubiq; locorum, etiam  
extra illud territorium, in  
quo conditum est, valet, ita  
vt ex eo bona ubicunq; lo-  
corum sita, ab hærede in  
tali testamento scripto, peti  
possint. Semper enim in  
his quæ solēnitatem aliquā  
requirūt, id sequimur, quod  
in regione, in qua actum est,  
frequentatur. per textum  
in l. semper. 34. ff. de reg. iur. Et textus  
Sp. Sax. libro. 1. art. 10. expres-  
sē testatur, quod hæreditas  
secundum iura loci, in quo  
sita est, adiri debeat. Quod  
Curia quoq; inter Knaust  
actorem, & Dackkonios ci-  
tatos, Anno 96. feria quar-  
ta ante festum S. S. Simonis  
& Iudæ Apostolorum, & in  
causa successorū Ioachimi  
Plonski & Plonska, Anno  
1600. feria quarta post fe-  
stum

stum conuersionis Sancti  
Pauli Apostoli seq̃ti voluit.  
**10** Solet autem & plerunq; fieri  
testamentū ab ægroto do-  
mi, conuocato ad hoc legi-  
timo Magistratū. Ea enim  
quæ voluntariæ sunt juris-  
dictionis, vt est factio testa-  
menti, etiam extra locum  
iudicij, corā iudice, vel ma-  
gistratu gesta, non secus in-  
telligenda sunt, ac si coram  
iudicio, & apud acta gesta  
essent. argum. l. 1. ff. de off. consul.  
Seco est in illis quæ sunt ju-  
risdictionis contentiosæ, &  
cognitionem requirunt.

Nam in his locus publicus  
iudicij destinatus seruari de-  
bet. per expressum textum  
in l. pen. in verbis: Ubicunq;  
prator salua maiestate im-  
perij sui, saluoq; more majo-  
rum, ius dicere constituit, is  
locus recte ius appellatur.  
ff. de iustit. & iure. Sane quantū  
attinet testamēta, nulla lex  
de-

demonstrari potest, quæ il-  
la apud acta publica, in pu-  
blicoq; loco fieri percipiat,  
sed tantum vult testamenta  
iudicio offerri, & quamuis  
priuatim sint cōfecta, actis  
publicis insinuari. per text.  
in l. testamēta omnia. 13. Cod. de testam.

Nam & ratio æquitatis  
id ipsum suadet, propter in-  
firmos, qui testari volentes,  
in publicum prodire non  
possunt. Et ideo Magistra-  
tus semper curare debet, vt  
tām ipse, quàm testes præ-  
sto adsint testari volentibq;  
vt in textu. l. iurati. 42. ff. de testibus.  
dispositum. At & iura Saxonū  
tām Prouinciale, quā Mu-  
nicipale, de rebus immobi-  
libus testamenta fieri non  
posse disponunt. Nam iu-  
rea præscriptum istorū iu-  
riū, alienationes bonorum  
immobilium coram iudi-  
cio bannito fieri debent.  
per textum Sp. Sax. lib. 1. artic. 23. &  
suā præ obſervation. de donat. omnium  
bon



bon. copiosiq; dictū est. Excep-  
 12 pto ꝛ legato ad pias causas,  
 prout in Curia in causa Ad-  
 uocati & Scabinorum Ci-  
 uitatis Camenerensis, con-  
 tra seniores artis futoria,  
 ciuitatis eiusdē, Anno 91,  
 pronunciatum est. Summa  
 etenim ratio est, quæ pro re-  
 ligione facit, ut in l. sum persone.  
 43. ff. de religio. & sumpt. funer.  
 habetur. Nec obstat quod  
 D. olim Regi Stephano, in  
 causa Petri Sucholewski, ci-  
 uis Warsomienensis, contra  
 Dorotheam Antonij, Casi-  
 miri relictam, Anno 83.  
 Sabbatho, in crastino festi  
 Sanctæ Mariæ Magdalenz,  
 testamentum de bonis im-  
 mobilibus in præsentia te-  
 stium ab ægrotō domi con-  
 ditum, saltem coram Secre-  
 tario Regio recognitum, &  
 ad iudicium bannitū trans-  
 missum, approbare visum  
 13 fuerit. Id enim ꝛ ex pleni-  
 tu-

tudine potestatis, & autho-  
 ritatis suæ Regiæ (qua alia  
 omnia iudicia & subsellia  
 constant) se fecisse testatur.

*Omniū siquidem* (ut inquit  
 textus. in l. omnium 19. Cod. de testam.)  
*testamentorū solēnnitatē*  
*superare videtur, quod in-*  
*sertum mera fide precibꝫ in-*  
*ter tot mobiles, probatasq;*  
*personas, etiam conscientia*  
*principis tenet. Hinc ꝛ illud*  
 profectū esse videtur, quod  
 in Regno obseruatur, ut Rex  
 ad homines equestri ordi-  
 nis ægrotos, de rebus qui-  
 buscunq; disponere volen-  
 tes, mittendi habeat facul-  
 tatem, illudq; quod coram  
 legato Regis recognitum  
 est, adeo firnum atq; vali-  
 dum censeatur, ac si iudicio  
 actisq; publicis insinuatū  
 esset; prout in Statuto Re-  
 gis Sigismundi Augusti an-  
 no 1550. Petricouiz lato,  
 videre licet.

OB-

OBSERVATIO  
LXIII.

Collatio bonorū inter  
 hæredes an de jure locum  
 habeat?

## SUMMARIA.

- 1 *Liberi in diuisione heredi-*  
*tatis à parentibus percepta*  
*conferre tenentur.*
- 2 *Ea quæ ex testamento ad*  
*liberos perueniunt, non ve-*  
*niunt in bonorū collationē.*
- 3 *Falcidia quæ dicatur?*
- 4 *Militia causa à parenti-*  
*bus data, an cōferri debeant?*
- 5 *Lucrum quid propriè di-*  
*catur?*
- 6 *Dignitatis adipiscēda cau-*  
*sa percepta num conferan-*  
*tur?*
- 7 *Emancipati liberi, jure Sa-*  
*xonū bona conferre tenentur.*
- 8 *Arma bellica non veniunt*  
*in bonorum collationem.*
- 9 *Sumptus in studia filiorum*  
*à patre facti, & ornāmēta*  
*mn*

*muliebria filia comparatā,*  
*bonorū collatiōi non subjunt*  
 Dos & donatio ante nups-  
 tias veniunt in collationem  
 bonorum.

*Emancipatio eximit libe-*  
 ros ex patris potestate.

*Emancipatio quibus mo-*  
 dis fiat?

**S** Vprà dictum  
 est, quod pater in  
 testamēto vni li-  
 berorum plus, quam alteri,  
 assignare possit; Num verò  
 ea, post mortem deinde  
 patris, cæteris coheredibus  
 cōferri debeant, quæ non  
 incommode potest. Re-  
 gulariter quidem ꝛ liberi  
 omnia à parentibus percep-  
 ta, in diuisione hereditatis  
 conferre tenentur. toto tit. ff.  
 & Cod. de collat. bonor. Vult e-  
 nim lex, liberos defuncto æ-  
 quis portionibꝫ succedere,  
 per textum in auth. enou. sinta.  
 Cod. de inoff. testam. & Nou. 18. cap. 1.  
 Oo Ve

Veruntamē ea locum obtinent in his, quæ à vivis parentib9 liberi sunt cōsequuti, secus est in his, quæ ex testamēto ad eos perveniūt.

2 Hæc enim jure ꝑ proprio illi habent, neq; coheredib9 conferre tenentur. per express. textum in l. in quartam. ibi: *In quartam hereditatis, quam per legem Falcidiam herēs habere debet, imputantur res, quas jure hereditario capit, non quas jure legati, vel fidei commissi, vel implende conditionis causa accipit; nam hæc in quartam non imputantur.* ff. ad l. Falcid. Nam sicut à legatarijs & fideicommissarijs, liberi à patre exheredati, jure repetunt Falcidiam, seu legitimam, quæ olim ꝑ fuit quarta pars hereditatis.

3 l. illud. 20. Cod. de coll. Iure autem nouo, pro numero liberorū triens vel semis. Nouel. de-

de triente vel semisse; ita inter se, si ab intestato succedant, tenentur quoq; res à parentibus vivis perceptas in medium conferre, ne si id non faciant, inæqualitas inter ipsos inducatur. Porro non omnia, quæ à parētib9 vivis alicui liberorum data sunt in collationem venire debent. Quid enim ꝑ si pater vivens filio militiæ causā aliquid dederit, an & illud in diuisione hereditatis cōferri debeat? Sanē omne lucrum, quod ea militia acquisiuit, & tempore mortis defuncti patris ad eum pervenit, conferri debet per expressum textum in d. l. illud. ibi: *Quod tamē in alijs, quā in his, quæ occasione militiæ uni heredum ex defuncti pecunijs acquisita lucratur is qui militiam meruit, locum habebit; ut lucrum quod tempore mortis ad eum per-*

venire poterat, nō solum testamento cōdito quarta parti ab intestato successionis computetur, sed etiam ab intestato conferatur: ita tamē ut filius ex eo lucro vicissim deducat aestimatiōem oneris, quod militia causa subyt.

5 *Lucrum ꝑ enim id propriè dici solet, quod fit onere deducto.* l. Mutius ff. pro Socio.

Ac proinde quod de lucris militiæ à filio factis dictum est, idē omninō dici potest de omni lucro, quod filius fecit ex pecunia patris, ut id omne mortuo patre in collationem veniat, operis tamen & sumptib9 deductis.

6 Sed ꝑ mirum adhuc cuiuspiam videri possit, cur filius ea, quæ adipiscendæ dignitatis causa à patre accepit, conferre nō teneatur? prout text. in l. 1. §. sed an. ff. de collat. disponit his verbis: *Sed an id, quod dignitatis nomine à*

patre datum est, vel debetur, conferre quis in nomine cogatur, videamus; Est Capiniang libro tertio decimo questionum, non esse cogendum. Hoc enim propter onera dignitatis præcipuum haberi, text9 ibidem tradit; fortē quodd dignitatibus & munerib9 publicis obeundis, maiora insint onera, quàm militijs. Verum ꝑ jure Saxonum, emancipari liberi post parentū obitum, ad diuisionē hereditatis cū nō emancipatis minimē admittūtur, nisi prius cum juramento, bonorū cum quib9 emancipati fuerint, præter utensilia & res expeditorias, fecerint collationem.

sp. Sax. lib. 1. art. 13. Res etenim ꝑ expeditoriæ, seu arma bellica, etiam à nō emancipatis non cōferuntur. per expr. tex. Sp. Sax. d. lib. 1. art. 10. in verbis: *Si pater suo filio*

vestit



vestimenta, equos, aut arma donauerit tempore quo donationem perficere potuerit. Et cum filius eisdem valeat uti, huiusmodi donata post mortem patris cum fratribus diuidere, aut domino patris, seu patris heredibus, si ipse in generatione non fuerit equalis, reddere non tenetur, etiamsi filius à patre in bonis non sit emancipatus. Quod itidem de sumptibus, quos pater in studia filio impendit, & de ornamentis muliebribus filiae à patre comparatis, dicendum esse videtur. Nam & hæc in collationem venire nō debent; quamuis dotem & filia, quam à patre accepit, prout & filius ante nupcias donationem, conferre teneantur, per textum in d. l. illud §. adhuc. Cod. de collation.

Quod & in Curia praxis perpetua tenet. Et in causa loa-

Ioachimi Plonski contra Plonska Warilouiz Anno m. d. c. feria quarta post festum conuersionis Sancti Pauli Apostoli, ita iudicatum est. Nec desunt, qui cōtrarium omninō sentiunt, ut potè, quod liberi emancipati, ea cum quibus emancipati sunt, non conferant, & nihilominus ad diuisionē hereditatis paternæ admittantur; quod & Magdeburgenses Scabini sequi maluerūt. ut notat glossa Sp. Sax. d. lib. 1. art. 13. Obiter autem & notandum est, quod quamuis naturaliter liberi ex iustis nuptijs procreati, maneant in patris potestate; 10. tit. instit. de patr. potest. attamen per emancipationem ab ea eximuntur, §. preterea instit. quib. mod. ius patri potest. sol.

Emancipatio & verò, olim quidē fiebat per imaginarias venditiones & manu-

missiones; postmodum verò ex Constitutione Iustini-ani coram iudicibus vel magistratibus competentibus esse cepit. d. §. preterea. At hodie huiusmodi emancipationes non sunt in usu. Nam filius, qui ex domo patris discedit, & proprios latres constituit, pro emancipato habetur; sic & filia in matrimonium elocata, desinit esse sub potestate patris, & sub mariti potestate manere, quod etiā tradit gloss. Sp. Sax. d. lib. art. 13.

## OBSERVATIO LXV.

De Successionibus ab intestato, & an præmortui fratris filij, cum patruo ad successionem alterius patris ab intestato vocentur?

### SUMMARIA.

1 Iure 12. tabularū fratrum si

filij à patris excluderentur.

Fratrum filij, iure nōno, 2 cum patris ad successionē vocantur in stirpes.

Iure Saxonum, fratris præmortui filij, per patruum à 3 successionē defuncti patris excluduntur.

Frater distinctus excludi- 4 tur à patre utrinque coniuncto.

Indistinctorum fratrum 5 filij cum fratribus defuncti distinctis, pariter ad successionem vocantur.

Ius representationis in fra- 6 trum filiis, ex Constitutione Imperatoris Caroli quinti obseruatur.

Praxis Regni, quod fratrum 7 filij in stirpes succedant.

Votum patris est, ut suc- 8 cessio ad filios perueniat.

Fortuitus casus, ubi par est 9 in utramque partem ratio,

ibi neuter latus videtur. 10

pat

patris defuncti iure Civili,  
at iure Saxonico secus.

11 In successione non attendi-  
tur differentia sexus.

12 In Regno masculi femi-  
nas excludunt à successione.

13 Lege Mosaisca frater repel-  
lebat sororem à successione.



**S**uccessiva &  
nō inutilis in ma-  
teria successionis  
quaestio occurrit: utrū prae-  
mortui fratris filij, cum pa-  
truo, id est, fratre defuncti,  
ad successionem alterius pa-  
trui, ab intestato vocentur,  
vel ab eo excludantur? Et  
quāvis ꝑ jure veteri, lege  
nimirum, 12. tab. fratrum  
filij, tanquā remotiores,  
ut potē in tertio gradu cō-  
stituti, à patris gradu prox-  
imioribus excluderentur.  
prout id ex textu. Instit. de legiti. agnat.  
success. in §. si plures. ibi: Si plures  
sint gradu agnatorum: aper-  
tē lex 12. tab. proximum

vocat. Itaq; si (verbi gra-  
tia) sint defuncti frater, &  
alterius fratris filius, aut  
patruus, frater potior habeo-  
tur. Et. manifestē liquet.

Quod item, in l. post consangu-  
ninos 2. §. legitima hereditas. 4. ff.  
de suis. & legit. hered. haud ob-  
scure innuitur; attamen ꝑ  
jure novo, Constitutiōe ni-  
mirum Iustiniani, vnā cum  
patris admittuntur ad suc-  
cessionem patris defuncti  
idq; in stirpes, propter jus re-  
presentatiōis, quo referunt  
personam patris sui, & col-  
locantur in loco ipsius, gra-  
du nimirum secundo: vn-  
de cōsequens est, quod tan-  
tū ex hereditate accipiant,  
quantum pater illorum ac-  
cepturus esset. per express.  
text. in auct. de hered. ab intestat. veni.  
constit. 113. §. si autem. cuius haec verb.

Si autem defuncto fratres  
fuerint, & alterius fratris  
aut sororis pramortuorum  
filij, vocabuntur ad haredi-

vo-

ta-

tatem illi cum de patre &  
matre tribus masculis & fe-  
minis: & quantūcūq; fue-  
rint, & tantam ex haredi-  
tate percipient portionem,  
quantam eorum parens fu-  
turus esset accipere. si super-  
stes esset Et. Verū ꝑ jure  
Saxonum, quandoquidem  
repraesentatio in solis descen-  
dentibus, non autem colla-  
teralibus, locum habet. per  
textum Spec. Sax. lib. 1. artic. 3.  
necessariō sequitur, quod  
ad normam legis 12. tab.  
fratris pramortui filij, per  
patrum à successione de-  
functi patris excludantur,  
idq; propter vulgatā regu-  
lam: Qui proximior gra-  
du, propior ad successio-  
nem. quae colligitur ex te-  
xtu Sp. Sax. lib. 1. artic. 3. ex  
his verbis: Qui autem se in  
proximiori gradu huius, de  
cuius hereditate agitur, pro-  
baverit, praefertur ei qui ul-

teriore obtinet gradum.

Quod autem fratrum filij  
sint remotiores, patris verō  
proximiores, textus d. lib.  
1. artic. 3. ibi: In colli & cor-  
poris membro, eorum proles,  
qua de eodem patre & de e-  
adem matre originem pro-  
duxerunt, constituitur. In-  
distinctorū autem fratrum  
filij in membro annexionis  
brachij & corporis ponun-  
tur, itidem & sororum. Pu-  
eri isti primum gradum ob-  
tinēt, fratrum videlicet so-  
rorumque proles, qui & ne-  
potes appellantur. Et. cla-  
rē admodum docet. Nam  
ꝑ & frater distinctus, id est,  
ex vno tantum latere con-  
iunctus, excluditur à fratre  
utrinq; cōiuncto: ut videre  
est in text. lib. 2. artic. 20. idq; ob  
eam causam, quod fratres  
indistincti collocentur in  
membro colli & corporis,  
ut infra dicitur. Distincti

16

ve-



verò, seu ex vno latere tantū coniuncti, transeunt in remotiorē gradum, id est, in membrum annexionis brachij & corporis: uti & indistinctorū fratrum filij collocantur, vt patet ex verbis art. 3. lib. 1. *Si autem de eisdem parentibus nō sunt progenerita scilicet proles non in eodem membrō constituuntur, sed transeunt in gradum remotiorem.* &c.

5 Indistinctorū & itaq; fratrum filios, cum fratribus defuncti distinctis pariter ad successionem vocari, nullum dubium est, propter vulgatam Regulam: quod pares gradu pariter ad successionē admittantur, quæ ex d. artic. 3. lib. 1. his verbis: *Qui à primo gradu, usq; ad ultimum se aequè in gradibus computant, aequè hereditatem dimissam percipiunt* &c. colligitur. Quod etiam his

veris

verbis: *Indistinctorum fratrum pueri, aequè similes sunt cum distinctis fratribus in hereditate percipienda.*

dict. artic. 20. lib. 2. expressè comprobatur. Porro & quamvis 6 Imp. Carolus. V. in cōventionē Norimbergæ Anno 1521. celebrata, hanc asperitatem legis 12. tab. & rigorē juris Saxonici, ad clementiorem æquitatis sententiam, & benignitatem juris noui Iustiniani redigendo, nulla consuetudine loci in cōtrarium obstante, jus representationis in fratrum filiis obseruari, & cum patris ad successionē defuncti in stirpes vocari voluerit; attamen in terris Saxonie Constitutionem hanc nunquam fuisse receptam, Interpret. istius juris patet: ni testantur, quod nimirum Constitutio illa juri scripto nequaquam derogare poterit.

7 erit. Cæterum & in Regno, tam inter personas equestris ordinis, quàm inter ciues, & oppidanos, hanc succedendi rationem in stirpes obseruari, continua praxis ostendit. Cuius rei decretū à D. olim Sigismundo Augusto Rege, Anno 1556. *Warsouie* in cōventionē generali, pridie festi Natiuitatis Domini, inter Stanislaū Materna Actorem, & Catharinā Zolædkowa, latū extat. Et piæ olim memorie Stephanum Regem, hanc sententiā uti benigniorem, in quadam causa sequutum fuisse, ab eximio & Nobili viro D. Szczerbicz Sac. Regiæ M<sup>ajestatis</sup>. Secretario, & Decretorum Notario accepi. Nec immeritò. Summa enim benignitatis ratio suadet, ut hi, quorum pater pari jure cum alijs fratribus defuncti censendū esset, propter

pter casum & euentū mortis, beneficio successionis, quod natura patri illorum (si superstes extitisset) promittebat, non priuarentur. 8

Votum & enim (vt inquit text. l. de emancipatis. 13. Cod. d. leg. hered.) patris fuit, vt successio ad filios eius perueniret. Neq; propterea injuria affici patruos existimo, cum æquè accidere possit, vt & illos liberis relictis, sors hæc maneat. Homini etenim nihil certius morte, & nihil incertius hora mortis. vt in l. x. ff. de cond. et demon. refertur. Vbi & 9 autem fortuiti casus par in utramq; partem ratio subest, neuter lædi videtur. arg. l. si pater. 12. in fine. Cod. de inoff. test.

Hinc facile colligi potest, quod & fratrum filij propter 10 jus representationis, etiam patris defuncti, (cum quibus aliàs ponuntur in pari, id est, tertio gradu,) præ

P P

tes

ferantur, pro quo expresse facit textus in *auth. post fratres. Cod. de legit. hered. ibi: Hi autem fratrum filij, (cum patres sint defuncti fratribus) praeferruntur procul dubio eiusdem defuncti patris, & alijs familiis*. Iuris verò Saxonicæ Interpretes fratris filios pariter cum patris defuncti, ad successionem vocant, eam potissimum ob causam, quòd hoc jure representatio in collateralibus locum non habeat, ut supra dictum est. Ego verò existimo, fratrum filios, patris defuncti praeferrì, non propter jus representationis, (quod in eo tantum casu Imp. Iustinianus procedere voluit, quando videlicet fratrum filij, cum proprijs chijs, id est, patris, ad successionem defuncti patris vocantur, prout id ex dict. *Non. constit. us. §. si autem. clarè admodum patet*) sed quod

quod hereditas plèiori jure debeatur descendentibus, quàm ascendentibus, idq; argumentum ascendente, *Cod. de legit. heredit. authen. cessante. Cod. de legit. heredit.* Quam sententiã Scabinos Liptēses, cōtra communem terrarum Saxonie, in pronunciando sequi, *Schneid. instit. de hered. quæ ab intestato defer. vers. de tertio ord. success. in fine tradit.* Obiter t̄ autem notandum est, quòd quando mentio fit patruorū & fratrum filiorū, idem de amicis & fratrum filiabus, intelligi debeat; in his enim successione omninò cessat sexus & agnationis ratio, ut inquit *text. d. auth. post fratres. Cod. de legit. heredit.* Licet autem ea in re, pro diversitate temporum aliter atq; aliter dispositum fuisse, Iustinianus in §. ceterum. *instit. de legit. agnat. suc. testetur*; imple tamen simplicitatem legis 12. tabul. legibus (ut ibidem inquit) amicam

cam amplexus, simili modo omnes agnatos siue masculos, siue foeminas, cuiuscunq; gradus, ad similitudinem luorū, invicem ad successionem vocari vult. Cuius rei pulchra admodum ratio, in *leg. pen. Cod. de legit. her.* exprimitur, ut *sup. obs. de Hergeneth in fine, dictum.*

Nam & alibi, ut potè in *leg. Maximū vitium. Cod. de lib. pret.* idem Imp. Iustin. admodū acerbè in eos invehitur, qui differentias huiuscemodi inducunt. *Tales enim (ut ibidem ait.) quasi accusare naturam videntur, cur non totos masculos generant, & unde generentur, non fiant.*

Sed hæc quamvis jure civili nouo obtineant; attamen in plerisq; locis jus vetus adhuc observari videmus.

12 Nam & in Regno, t̄ masculi nobiles à successione paterna foeminas, (dum modo

illis dos assignetur) excludunt; quod etiam terrigenæ Prusie nobiles in Comitibus Regni generalibus Anno 1598. Varilouia celebratis, lege perpetua sancitū esse voluerunt; cum antehac tam masculi quàm foeminae pari jure ad successionem vocaretur, prout adhuc in Ciuitatibus Regni & terrarum Prusie, fieri videmus. Etsi verò minime negari possit, hanc consuetudinem contra jus naturale esse introductam: attamen fauoris publici maximum habere videtur argumentū, Cum publice intersit (ut in *l. 1. §. 13. ff. de vent. inst. habetur*) ut ordinum dignitas familiarumq; salva sit. Familia autem propriè consistit in masculis, foeminarum verò proles transit in aliam familiam, ut in lege, *familia 196.* in verbis: *Faminarum liberos*



ros in familia earum nō esse palam est, quia qui nascuntur, patris nō matris, familia sequuntur. ff. de verb. signific. 13 habetur. Quibus lex quoque Mosaica suffragari videtur, qua frater repellebat sororē à successione patris, ut videre est Numer. cap. 27.

## OBSERVATIO LXVI.

Fratrum filij utrum succedant patruo in capita, an in stirpes?

### SUMMARIA.

- 1 Communis opinio, quod fratrum filij inter se succedant in stirpes, non in capita.
- 2 Azonis & Zasij contraria probatur sententia.
- 3 Ius representationis quando locum habeat in fratribus filijs?
- 4 Ius Sax. accedit posteriori sententia.

Ob-

Obiectionum Accursij & aliorum solutio.

Constitutio Imp. Caroli quinti eandem probat sententiam.

**S**ed an fratrum filij inter se succedant patruo in capita vel in stirpes, magna est DDm̃ juris contentio.

Sane & communiter omnes tenent, propter ius representationis, in stirpes illos succedere debere, non in capita, idque probant. per textum dict. auth. cessante. his verbis: Cessante successione linea descendens, & cum, qua sola sit ascendens, vocatur primò fratres, fraterque, premortui filij in stirpes. Cod. de legitim. hered. tum quod post fratres demum & fratrum filios, fieri debeat divisio successione in capita, & non in stirpes, ut in auth. post

fra-

fratres. Cod. de legitim. hered. & d. Nouell. Constit. us. §. si vero etc. exprimitur. Vnde inferunt quod quamdiu fratres, vel fratrum filij extabunt, nō in capita, sed in stirpes succedatur, ut Accursius ibidem §. si autem. in verbis: fratres fuerint. & in l. lege 12. tab. in verbis: sed in capita. Cod. de legitim. hered.

2 Mihi verò & probabilior videtur Azonis, Zasij, & aliorum sententia, quod non in stirpes, sed in capita succedere debeant. Neque enim Imp. Iustiniani aliam fuisse mentem, textus ipse in dict. Nouel. 118. indicat his verbis: Sed & ipsi fratrum filijs tunc hoc beneficium cōferimus, quando cum proprijs vocatur & id est patruis masculis & feminis, siue paterni, siue materni sint.

3 Vnde & liquido constat, quod per hoc ius representationis strictē (de eo tantū

modo casu, quando cum patruis concurrunt) accipi debeat. Nam quando soli inter se ad patruum successione vocantur, tunc non ex persona patris, sed ex sua succedunt, & ideo non iure representationis, sed iure suo utuntur. Nec scio quae aequitatis suadeat ratio, ut illis qui pari gradu coniunguntur, sed numero sunt plures, beneficium illud aequalis adimi, illis vero, qui non gradu coniunctiores, sed numero essent pauciores, attribui debeat. Et certè hoc non esset ius hereditatum ad naturalis aequitatis rationem reuocare, quod Imp. 4 Iustin. in d. Noll. 118 se facturum profiteretur, sed subtilitatem potius & fictionem quandam sequi. Naturalis etenim ratio vult, ut omnes gradu aequales, pares accipiant hereditatis portiones,

mo-

nes, prout videre est in  
1. post consanguineos. 2. §. legitima. 4.  
his verbis: *Legitima hære-*  
*ditantum proximo defertur,*  
*nec interest, unus solus sit,*  
*an ex duobus prior pluribus-*  
*ue, an duo pluresue ab eodẽ*  
*gradu venientes, qui vel ca-*  
*teros antecedat, vel soli sint.*

Quia is est proximus, quem  
nemo antecedit, & is ultimus,  
quem nemo sequitur, &  
interdum idem primus postre-  
musq; qui solus occurrit,  
ff. de suis & legit. hære. compro-  
batur. Longe siquidem di-  
uerſa est ratio, quãdo iſdem  
cum patruis concurrunt.  
Nam hoc caſu, cùm gradu  
ſint remotiores, nequaquã  
jure ſuo uti poſſunt, ſed per-  
ſonam patris ſui aſſumunt,  
& in locũ ipſius aſcendunt:  
ideoq; ex hæreditate patris  
defuncti tantum, quantum  
pater eorũ accepturus erat,  
percipiunt, vt ſup. obſ. præ-  
ce-

cedenti luculentius dictum  
ſuit. Huic ſententiæ acce-  
dit juſ quoq; Saxonum, vt  
videre eſt, ſpe. ſax. lib. 1. art. 13.  
in verbis: *Quando ad hæ-*  
*reditatem ſoror non perti-*  
*net, neq; frater, omnes qui*  
*ſe in vno gradu cognationis*  
*exiſtere probauerunt, æquã*  
*percipiunt portiõem.* Vnde  
clare admodũ patet, quod  
omnes in gradu æquales,  
pares accipiant portiones.  
Nec obſtant ꝑ textus juris,  
qui à Dd. in contrarium ad-  
feruntur. Omnes etiam il-  
li textus, in quibus mentio  
ſit fratrum, fratrisq; præmor-  
tui filiorum, coniunctiue,  
ſimul & ſemel, dum videli-  
cet fratrum filij cum fratribus  
defuncti, ad ſucceſſionẽ vo-  
cãtur, nõ verò diſiunctiue  
ſeu ſeorſim, puta quando  
tãcũ patruis, quã n. inter  
ſe ſuccedunt, accipi debet.  
Qua ratione ꝑ Imp. quoq;  
Car-

Carolus quintus permor9,  
in Comitijſ Imperij Spiræ  
Anno 1529 habitis, perpe-  
tua lege ſanciuit, vt fratrum  
filij in capita, non in ſtirpes,  
patruo ſuccedant, ita nimi-  
rum, vt quot ſint capita, tot  
etiã fieri debeant portiones  
hæreditatis. teſte Minſing.  
Obſer. Camera Imperij Cent. 3. obſ. 94.

## OBSERVATIO LXVII.

Num fratres vel ſoro-  
res ex vno latere coniuncti,  
in ſucceſſiõe demortui fra-  
tris, patruis & auunculis,  
amicis, & materteris præ-  
ferantur?

### SUMMARIA.

1. *Fratres ex vno latere con-*  
*iuncti, excludunt patruos, &*  
*auunculos, ſecundum juſ Ci-*  
*uile.*
2. *Jure Saxonum pariter vo-*  
*cantur cum patruis.*
3. *Medij fratres ab indiſtin-*  
*ctis,*

*etis, vno membro ſunt re-*  
*motiores, juxta diſpoſitiõe*  
*juris Saxonici.*

*Primus gradus cognationis*  
*ſecundum Saxones, quis di-*  
*dicatur?*

*Cognatio jure Saxonum fi-*  
*nitur ſeptimo gradu.*

*Scabinorum Lipſenſium*  
*ſententia, quam Curia ſequi-*  
*tur.*

**I**N eadem ſuc-  
ceſſionis materia  
utilis admodum  
occurrit quæſtio: Vtrũ fra-  
tres vel ſorores, ex uno tan-  
tum latere cõiuncti, in ſuc-  
ceſſiõe demortui fratris, pa-  
truis & avunculis, amicis &  
materteris, præferantur? Et  
jure ꝑ quidem Ciuili nõ eſt  
dubium, fratres ex uno la-  
tere coniunctos, excludere  
patruos & auunculos in ſuc-  
ceſſione defuncti. per textũ  
in auth. poſt fratres. Cod. de leg. hæred.  
cu-



cuius verba hæc sunt: *Post fratres autem ex utroq; parente, & eorū filios, admittuntur ex uno latere fratres sororesue, cum quibus & filij eorum, si qui ex eis jam decesserint. Et additur ibidem: Hi autem fratrum filij (cum pares sint defuncti fratribus, jure scilicet representationis.) præferuntur procul dubio eiusdē defuncti patrui, & alijs similibus, puta avunculis, amitis & materteris. ut glossa ibid. in verbis: filij horum. indicat. Quod item text. in auth. de her. ab intest. venient cap. 7. verb. si igitur. probat his verbis: *His autē (scilicet fratribus utrinq; coniunctis.) non existentibus, in secundo ordine illos fratres ad hereditatem vocamus, qui ex uno parente coniuncti sunt defuncto, sine per patrem solum, sine per matrem.* Et in versicul.*

si

si autem. illud palam esse dicitur: quia *utroq;* (id est patrui, & idem intellige de avunculis, amitis & materteris) defuncti, masculis & foeminis, siue à patre, siue à matre præponantur. Verū jus Saxonū ꝑ discrepat hac in parte à jure civili. Nam isto jure fratres medij, siue ex uno tantum latere coniuncti, cum patrui & avunculis, amitis & materteris, ad hereditatem defuncti pariter vocantur, idq; ex ea potissimum ratione, quod patrui & avunculi, & horū similes, in pari gradu nempe tertio, cum fratribus & sororibus, ex uno latere defuncto coniunctis, constituuntur. Manifesti etenim est juris, ꝑ quod medij fratres ab indistinctis fratribus uno membro sint remotiores. per textum Sp. Sax. lib. 1. artic. 1. in verbis: *In colla & corporis*

*ris membro eorū proles, quæ de eodem patre & de eadem matre originem produxerunt. Si autem de eisdem non sunt progenita, non in eodem membro, (adde cum fratribus & sororibus iisdē parentibus natis) constituuntur, sed transeunt in gradum remotiorem, id est fratres sororesue uno tantum latere coniuncti non obtinent locū in membro colla, ubi fratres sororesue utrinq; coniuncti collocantur, sed transeunt in gradum remotiorem, nempe in membrum annexionis brachij & corporis, ubi fratrum sororumve indistinctorum proles locum obtinet, qui ꝑ in jure Saxonum dicitur esse primus gradus cognationis. per dict. artic. 3. lib. 1. cum in jure Civili is quartus gradus appelletur. Et ideo ꝑ nō est mirum, quod jure Saxonū*

cog.

cognatio septimo gradu finiatur, ut patet ex textu d. artic. 5. lib. 2. quæ jure civili ad decimum usq; extendi solet, ꝑ hoc loco. Insti. de success. cognat. attramen in idem res recidit. Nam si is, qui jure Saxonū est primus gradus, jure Civili dicitur quartus, ut in l. Turisconf. 10. ꝑ. quarto grad. 15. in verbis: *Eodē gradu sunt & illi, qui vocantur fratres patruels, item sorores patruels, amitini, amitinae, consobrini consobrinae, hi autem sunt qui ex fratribus vel sororibus nascuntur.* ff. de grad. & affinit. videre licet.

Consequens est, ut etiam qui hoc jure septimus appellatur, illo non nisi decimus, dici possit. Ac proinde cum hoc jure, tam patrui & his similes, quā fratres medij, sint pari conditione, nempe tertio gradu; meritò æquali quoq; jure

Qq

gau.

gaudere debent; nam sicut frater ex uno tantum latere mihi cōiunctus, & mei fratribus utrinq; coniuncti filij, quia sustinent tertium gradum, ideo pari sunt conditione, quod ad meam successionem; ita etiā cum fratres medij, & patrui cum similibus in eodem gradu cōcurrant; non est mirum, quod par jus ad successionem defuncti prætendant. † Quam

sententiam in terris Saxoniæ perpetuò servari, interpretes istij juris tradunt; At Lipsenses Scabinos jus civile hac in parte sequi; & quod frater ex uno latere coniunctus excludat patrum, sæpius pronuntiatae decisiones illorum testantur.

Quos Curia quoq; nostra, in causa liberorum Ioannis Pellionis, cum Alberto Parazymsko Suburbano Crassnoltamien: Anno 1593 fe-

ria

ria secunda post Dominicā Invocavit Quadragesimalem, sequi maluit.

## OBSERVATIO LXVIII.

Vtrum ad successionem neporum, deficientibus ascendentibus, sorores dimidia paternæ, an verò germanæ maternæ, admitti debeant?

### SUMMARIA.

*Fratres utrinq; coniuncti præferantur ex uno latere coniunctis.* 1

*Plures rationes vincunt nam.* 2

*Prærogativa duorum vinculo- rum in cognatione quousq; extendatur?* 3

*Limitata causa, limitatū producit effectum.* 4

*Iure Sax. cur indistinctus frater excludat distinctum?* 5

*Descendentes à fratre distincto, remotiores sunt de-* 6

sceno

scendentibus ab indistincto.

7 *Matertera indistincta præferuntur amitis distinctis.*

8 *In fendis duplex vinculum non attenditur*

**D**Ræcedenti nō incōmodè & hæc adiūgi potest quaestio: Vtrum ad successionem nepotū, deficientib; ascendentib; sorores dimidia paternæ, an verò germanæ maternæ, admitti debeant? Et quamvis † tam jure Civili, quam jure Saxonum, in successione collateralium utrinq; coniuncti præferantur ex altero rātū latere cōiunctis, ut videre est in auth. cessante. Cod. de legit. her. & seq. Post fratres autem, ex utroq; parente, & eorum filios, admittantur ex vno latere fratres sororesue &c. Et in Sp. Sax. lib. 2. art. 20. Fratres sororesue indistinctorum fra-

trum sororumue, in successione hereditaria, fratribus vel sororib; a patre aut matre, in generatione præferuntur distinctis. attamen rationes (cur nimirum hoc fiat) dictorum jurium diversæ sunt. Iure etenim Civili hoc ideo fit, quia fratres vel sorores utrinq; cōiuncti utuntur duplici jure, seu vinculo coniunctionis, à patre scilicet & à matre. per auth. de consanguin. & uter frat. et Const. 84. Cap. 1. in fine. ibi: Et excludant duplici utentes jure, eos qui uno solo uti possunt. Dux namq; † rationes vincunt unam, per text. in §. sed hodie. Inst. de adopt. Et duo vincula fortius ligant, quam vnum. text. in cap. 1. de treuga. & pace tenen. & in l. penult. §. si verò pater. Cod. de adopt. Hinc est quod prærogativa duplicis istius vinculi non extendatur ultra ipsos fratres, eorumq; liberos, in quibus jus repræsen-

Qq 2

ta-



tationis tantūmodo locum  
habet. per text. in auth. de hered.  
ab intestato venien. Const. 118. Cap. 3.

Neq; pluralitas ista vincu-  
lorum extendi potest ad al-  
lium casum, nisi in quo jus  
auth. loquitur, siquidem  
4 juxta regulam: Limitata ꝑ  
causa limitatum producere  
debet effectum. argum. l. in ag-  
ris limitatis. 16. ff. de acquir. rer. dom.

5 At jure Saxonum ꝑ frater  
indistinctus fratrem distin-  
ctum excludit, idē quia ip-  
se indistinctus est gradu pro-  
ximior. per allegatum in  
Obser. preced. textum lib. 1. artic. 3.  
Vbi expresse dicitur, quod  
frater indistinctus nō sit in  
eodem gradu cum fratre  
distincto constitutus, sed  
transeat in gradum remo-  
tiorē, & per consequens,  
si est in gradu remotiori, à  
successione, quæ semper pro-  
ximiori defertur, excludi de-  
bet, per clarum textum.

Sp. Sax. lib. 1. artic. 17. ibi: Si quis  
alij

alij in generatione fuerit in-  
aqualis, hereditatem eius  
non percipiet. Quod si plu-  
res eiusdem gradus inveni-  
untur, hereditas inter ipsos  
pro personarum numero,  
id est, in capita diuidi debet.  
ꝑ. si plures. Instit. de legit. agnat. succes.  
in verbis: tamen dubiū non  
est, quin si plures sint eiusdē  
gradus, omnes admittantur.

Huiusmodi autem diffe-  
rentia, an quis ex altero, vel  
utroq; parente iunctus sit,  
extenditur etiam ultra fra-  
tres & horum filios, ad reli-  
quos omnes agnatos, juxta  
observationem juris Saxo-  
nici, hoc nimirū modo, ut  
semper ꝑ in cōputatione  
graduum descendentes à fra-  
tre distincto sint remotio-  
res, quā descendentes ab  
indistincto, propterea quod  
hic in secundo, ille in tertio  
gradu cōstituatur. per dict.  
tex. lib. 1. ar. 3. Quoniā verò

in

7 ꝑ in casu quæstionis propo-  
sitæ materteræ, id est soror-  
es maternæ indistinctæ, in  
successione nepotum, id est  
sororis suæ filiorum steri-  
liter defunctorum, cum a-  
mitis, id est sororibus pa-  
ternis, ex uno latere cōiun-  
ctis, concurrunt, & iuxta cō-  
putationem graduum jure  
Ciuii pares sint, nempe in  
tertio gradu; idcirco quem-  
admodum fratres & sorores  
utrinq; coniuncti, excludunt  
à successione ex uno tantū  
latere coniunctos, quamuis  
in eodem gradu sint consti-  
tuti, idq; ex ea ratione juris  
Ciuiis, quod duo vincula  
fortius ligent, quā unum,  
ut suprā dictum est; ita ma-  
terteræ quoq; utrinq; con-  
iunctæ, amitis ex una tantū  
parte coniunctis, præferri  
debent. Quod in Curia, in  
causa ciuium Cracouiensiu  
Elisabethæ Przybykova, &  
Bar-

Barbaræ Herculesoma filij,  
Anno 1596 Cracouiæ seria  
quinta post festum Epipha-  
niorum, Decreto Regio ap-  
probatum fuit. Verum ꝑ 8  
in materia feudali, huius-  
modi vinculi duplicitas mi-  
nimè attenditur. Cum hoc  
jure nulla sit differentia, an  
quis ex uno vel utroq; late-  
re sit defuncto coniunctus.

Ratio est, quia in feudis nō  
consideratur vinculum ex  
parte matris, semperq; jus  
agnationis, nō cognationis,  
spectari solet, ut notat Geil.  
lib. 2. obser. 151.

## OBSERVATIO LXIX.

De illegitimis, & eorū  
successione.

### SUMMARIA.

- |  |   |
|--|---|
| Illegitimi qui dicantur?               | 1 |
| Illegitimorū triplex diffe-<br>rentia. | 2 |
| Naturales qui sint?                    | 3 |

Na.

4 Naturales quomodo succedant parentibus?

5 *As* duodecim continet nuncias, quibus hereditas dividitur.

6 Inter virum & uxorem nulla est sanguinis coniunctio, sed principium adfinitatis.

7 Parentes liberis naturalibus quomodo succedere debent?

8 Fratres naturales invicem sibi non succedunt.

9 Spurijs qui dicantur?

10 *Uulgo* quaesiti an parentibus succedant, vel econtra?

11 Spurijs ad successionem maternam admittuntur.

12 Naturales matri succedunt, etiam illustri.

13 Spurijs illustri matri non succedunt.

14 *Notbi*, seu ex damnato coitu nati qui dicantur, an succedant?

15 Iure Canonico, ex damna-

to complexu procreatis alimenta debentur.

Iure Sax. neq; illegitimus legitimo, nec econtra, succedere potest.

Interpp. Sententia, quod legitimi à successionem illegitimorum, ex damnato complexu natorum, excludantur.

Ubi lex non distinguit, neq; nos distinguere debemus.

*Macula* parentum derivatur in tertiā usq; prolem.

Ubi eadem ratio est, idem jus statui debet.

Iniquum est alieno odio aliquem praeauari.

Non omnium, quae à maioribus tradita sunt, ratio reddi potest.

Ratio cur legitimi illegitimis non succedant?

Sacra scriptura illegitimā prolem abominatur.

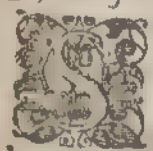
Praxis terrarum Sax. in eo casu recedit à iure Saxo-

100

Mayo

26 *Maijdeburgenses* dispositionē juris Saxonici tenent.

Praxis Curia Magdeburgensium sententiā sequi solet.



Equitur iam

quaestio, quae non ut superiores ad legitimos, sed ad illegitimorum successionem pertinet. Verum videlicet illegitimi seu naturales tantū, legitimis & naturalibus simul, vel econtra, succedere

queant? Qua tamen in re ante omnia sciendum est, illegitimos in genere dici, qui non ex iustis & legitimis nuptijs procreati sunt. ut in auth. quibus mod. naturales efficitur. legit. Cap. i. §. 1. habetur. Horum tamen in iure

Ciuli triplex constituitur differentia. Primò tamen appellantur naturales ingenuarum scilicet concubinarum filij, quos sola natura genuit, non honestas coniugij, textus in Cap. 15. cum. 32. quae. 4.

Na-

Natura liquidē (ut inquit Imperat. Iustinianus in dict. auth. quibus mod. nat. efficitur. legit. d. cap. i. in pr.) ab initio, dum de filiorum procreatione sanciret scriptis nondum positis legibus, omnes similiter liberos, similiter autem produxit ingenuos. Primis namq; parentibus primi filij, similiter quidem liberi, similiter autē legitimi à creatura fiebant. Et hi tamen diversimodē ad successionem parentum, & econtra parentes ad illorum, admitti solent, prout ex d. auth. quibus mod. natura. efficitur. legit. manifestē liquet. Aut enim pater relinquit cum naturalibus tantum, naturales & legitimos simul, id est ex legitimo matrimonio procreatos liberos, & decedit testatus eo casu naturalibus tantum, unā cum matre eorum, plus una uncia in testamento assignare non pos-

test



test; vel intestatus decedit, tunc liberi ex legitimis nuptijs procreati, excludunt à successione paterna naturales tantum, nec quicquam præter alimēta, eis debetur.

Aut non relinquit liberos naturales & legitimos firmi, & testatus decedit, tunc relicto uxori legitimæ eo, quod illi dotis nomine debetur, & ascendentibus, si fuerint, quatuor uncijs, seu tertia parte bonorum, potest relinquere naturalibus liberis tantum, quantum voluerit. Vel moritur absq; liberis legitimis intestatus, & succedunt naturales in duabus uncijs, id est sexta parte hereditatis. As enim & duodecim habet uncias, quib; omnis hereditas diuiditur, ut in rextu §. hereditas. Instit. de hered. instit. habetur. Si tamen eo casu uxor legitima su-

perfit defuncto, nō quidem succedit marito, (ut potē, cum & inter virum & uxorem nulla sit sanguinis coniunctio, sed tantum causa & principium affinitatis, teste glossa in l. non facile §. sed quoniam, in verbis: ex nuptijs. ff. de grad. & ad finit.) sed facit, ne liberi naturales tantum patri succedant, alimenta tamen eis præstari debent, textus in Cap. disertis. vers. si quis autē. d. auth. quib. mod. natur. eff. legit. idq; sic propter honorē matrimonij, ne dum liberi illegitimē nati, se vivente patri succedunt, uxor legitima scandalizetur. Ex aduerso & quemadmodum parentes ad huiusmodi liberorum naturalium tantum, successionem admittantur, pulchrē admodum Imp. Iustinian. in d. auth. quib. mod. natur. eff. legit. disponit his verbis: *In quibus autem casibus naturales* fili-

filijs vocauimus ad successionem, in ijs quoq; & ipsi decentē naturalibus parentibus devotionem seruent; eademq; mensura, sicut parentes prospiciunt naturalibus filijs, secundum nostrā legem, & ipsi parentibus cōpensent, siue in successiōib; siue in alimentis, sicut superioris sanciuimus. Fratres vero & alij collaterales per lineam paternam cōiuncti, invicem sibi non succedūt, idq; propterea, quia nulla agnatio inter eos est, per textum in §. vulgo quæstio. instit. de success. cognat. Secundò dicuntur spurij, & seu vulgò concepti, qui patrem demonstrare nequeunt, vel possunt qui tamen, sed eum habent, quē habere nō licet. ut in l. 23. ff. de statu hom. traditur. Vnde liquidò constat, tales duplici appellatione censerī, ut potē ex complexu, cui lex

pœnam irrogat; (puta incestuoso, adulterino, & nefario) vel cui lex Civilis pœnam non imponit, procreatos, quales sunt filij scortorum, seu publicanum meretricum, qui vulgò quæsitī appellari solent. per textum in cap. nisi cum. 10. extra. de renunciat. vers. unde patet. Proinde tales, & quia patrem incertum habent, nullo modo ad successionem patris, vel ascendentium ex linea paterna, admitti possunt. Sicut ex aduerso pater, & ascendentes ex linea paterna, à successiōe vulgò quæsitiorum excluduntur. per textum in l. si spurij. ff. unde cognati. Similiter & fratres huiusmodi, quemadmodum et naturales invicem sibi non succedunt, quia nullo cognitionis, aut agnatiōis vinculo coniunguntur, ut suprà dictum est. At & in suc-

pœ

R r

cel-

cessiōe matris, quæ semper certa est, etiam vulgò quæ-  
sitos admitti, nullum dubi-  
um est, per expressum text.

*in §. nouissimè. Instit. de SC. Orphit.*

Quibus ad stipulatur textus  
*in l. si spurium. 4. ff. vnde cognati.*  
his verbis: *Si spurus inte-  
statò decesserit, iure cōsangu-  
vinitatis, aut agnationis ha-  
reditas eius ad nullum perti-  
net; quia consanguinitatis,  
itemq; agnationis iura à  
patre oriuntur, proximitatis  
autem nomine, mater eius,  
aut frater eadem matre na-  
tus, bonorum possessionem  
eius ex edicto petere potest.*

Quod usq; aded verū est,  
ut etiam cum liberis, ex le-  
gitimo matrimonio natis,  
in bonis maternis succedat.  
*per textum in l. hac parte. 2. ibi:*

*Itaq; etiam vulgò quæsi-  
ti liberi matris, & mater ta-  
lium liberorum, item ipsi fra-  
tres inter se ex hac parte bo-*

*norum possessionē petere pos-  
sunt; quia sunt in vicem sibi  
cognati. ff. vnde cognati. Eodem  
modo & naturales, de qui-  
bus suprà diximus, matri  
succedunt, perinde ac si ex  
legitimo procreati essent  
matrimonio. per expressum  
text. in l. si qua illustris. 5. ibi:  
Sin autem concubina libera  
conditionis constituta, filiū  
vel filiam ex licita cōsuetu-  
dine ab homine libero ha-  
bita procreauerit, eos etiam  
cum legitimis liberis ad ma-  
terna venire bona, quæ iure  
legitimo in suo patrimonio  
possidet, nulla dubitatio est.  
Cod. ad SC. Orphitian. Quod e-  
tiam si mater persona sit il-  
lustris, idem puto si nobilis  
in naturalibus tantum, ex  
concubina videlicet natis,  
non & autem spuris, id est  
vulgò quæsitis, locū habet.  
prout in d. l. si qua illustris. in verbis*

no-

Si

*Si qua illustris mulier fi-  
lium ex iustis nuptijs procre-  
auerit, & alterum spurium  
habuerit, cui pater incertus  
sit, quemadmodum res ma-  
terna ad eos perveniant, si-  
ue tantummodo ad liberos  
justos, siue etiam ad spurios,  
dubitabatur. Sancimus itaq;  
ut neq; ex testamento, neq;  
ab intestato, neq; ex libera-  
tate inter viros habita,  
iustis liberis existentibus, al-  
iquid penitus ab illustribus  
matribus ad spurios perve-  
niat; videre licet. Nec im-  
merito. Cū ( ut ibidem  
Imp. Iustin. tradit.) in mu-  
lieribus ingenuis & illustri-  
bus ( quibus observatio ca-  
stitatis principium debitum  
est ) nominari spurios, satis  
iniuriosum, satisq; acerbum,  
& nostris temporibus indig-  
num iudicemus. Et his faci-  
le colligi potest, quod quæ-  
admodum naturales & vul-  
gò quæsi, matri succedunt,*

*ita mater quoq; ad illorum  
successionem admittitur. &  
est textus in §. fin. Instit. de SC.  
Tertulliano. Tertium verò ge-  
nus & illegitimum est, qui  
procreantur ex damnato  
complexu, cui videlicet lex  
Civilis pœnam irrogat, ut  
sunt nothi, qui ex adulterio;  
incestuosi, qui ex collateralibus  
vel adfinibus in gradi-  
bus ab Ecclesia prohibitis;  
& nefarii, qui ex ascenden-  
tibus, vel descendantibus in  
infinitum nascuntur. Hi  
omnes, quemadmodū nec  
naturalium nomen meren-  
tur, ita nec ad successionem  
bonorum paternorum aut  
maternorū, admitti possunt.  
*per glossam, in verbo: admitti. §. nouis-  
simè. Instit. de SC. Orphit. & in auth. ex  
complexu. Cod. de incestis nuptijs. ver-  
bo. indigni. imo nec alimen-  
ta eis præberi debent, per  
expressum textum. in d. auth.  
quib; mod. natur. efficit. cap. fin. in verbis:  
Primum quidem omnis qui**

R r 2

ex



ex complexibus (non enim hoc vocamus nuptias) aut nefarijs, aut incertis, aut damnatis processerit, iste neq; naturalis nominatur, neq; alendus est à parentib9, neq; habebit quodquam ad præsentē legem participium.

Verumtamen etiam hu-  
 15 iusmodi soboli alimenta præstanda esse æquitas Canonica suadet. ut in Cap. cum haberet. 5. in fine. ibi: *Sollicitudinis tamen tue intererit, ut uterque liberis suis (ex adulterio videlicet natis) secundum quod eis suppetunt facultates, necessaria subministret.* tit. de eo. qui dux. in matr. quam adult. poll. videre licet. Necare enim (ut inquit I Ceus Paulus in l. necare. 4. ff. de agnosc. & alend. lib.) videtur, nō tantum is, qui partum perfocat, sed & is, qui abijcit, & qui alimonia denegat, & is qui publicis locis misericordiæ cau-

causa exponit, quam ipse non habet. Quod non solum in terris Ecclesiæ, sed ubiq; locorum observari, pietatis naturalis ratio dicat. Cum & aliās in ijs casibus, in quibus agitur de mortali peccato, juri canonico standum sit. per textū. in Cap. item. tit. de judicijs. Porro et quantum attinet jus Saxo-  
 16 nicum, firma constituenda est regula: Quod nec illegitimus legitimo, nec econtrā, legitim9 illegitimo succedat. per expressum textū Sp. Sax. lib. 1. artic. 51. *Illegitimum enim legitimos non posse acquirere liberos, textui Spec. Sax. dicto lib. 1. artic. 18.* expresse disponit. Quod quāvis glossa & Interpretes eiusdē juris non de eo casu, quando ex illegitimo natus matrimonio, justas postmodū contrahens nuptias cum uxore legitima, legitimos pro-

procreat liberos, intelligendum esse putant; ut potē, quod hac ratione legitima matrimonia impedirentur, si illegitimus, nulla postmodum legitima proles ex legitimo matrimonio futura sit. *Æquitas autē Canonica suadet, matrimonia semper debere esse libera, ita ut nemo ab ijs, quovis statuto vel rigore juris politici abstrahatur.* per textū in cap. cum locum. extra. de sponsalibus. & cap. Ecclesiæ Sanctæ Maris. extra. de Constit.

Sanē jus quoq; naturale omnino vult, filium patri debere esse heredē, per text. in Cap. jus naturale. 2. distinct. & l. cum ratio ff. de bonis damnis. Indubitatē verò juris est, quòd jura sanguinis & naturæ, nullo jure Civili dirimi possunt. l. jura. 8. ff. de divers. reg. jur. Ratio deniq; ipsa docet, illegitimos ob id legibus à successionē repellī, ut nimirum vitium paternum reserve-

tur, quod secus est, ubi legitima soboles minimē facit impedimentum. ut in textu l. fin. Cod. de natur. liber. & mat. habetur. Verum de eo casu prædicta accipienda esse, glossa, & alij docent; quando illegitimus vel nullam habet uxorem, vel eam habet, quam de jure habere non potest, ut nimirum talis legitimos nō possit procreare liberos, & bona ad fiscum pertineant. Cuius rei exemplum ponit glossa juris municip. artic. 59. versic. curia id. his verbis: *Sicut si presbiteri filius uxorem superducat, bonaq; acquirat, procreando pueros cum uxore, pueri illi legitimi erunt, non tamen paternā bona hereditare possunt, pater enim secundū leges indign9 est, quod hæreditatē eius pueri tollant.*

Ex quo et Interpretes eius-

17  
 dem juris generaliter con-

clutur,

cludunt, quod legitimi liberi à successione illegitimorū ex damnato tantum complexu (puta incestuoso, nefario & adulterino) natorū remoueantur; non etiam aliorum illegitimorum, ut potè naturalium & vulgò quæstorum, de quibus supra dictum fuit. Verumtamen non desunt, qui hanc distinctionē glossæ, & Interpretū juris, lucidis & expressis verbis textus nequaquam satisfacere asserant, quatinus eam sententiam, ut liberi ex legitimo thoro nati, parentibus illegitimis succedere possint æquitatis plenā esse libenter fateantur. Cum enim textus superius allegati indistincte loquatur, nulla ratio est, cur nos distinguere debeamus. per text. l. præjet. 3 ff. de offic. præsid. maxime verò, quod jura omnem concubitum,

præter solum uxorium, tantum illicitū damnēt, ut in cap. nemo. & cap. meretricis. 32. qu. 4. videre licet; idq; nō tantum jure Canonico, verū etiam jure Civili, & Cōstitutionibus Imperij locum habere palam est. Tum ꝑ quod eadem omninò ratio lubet, macula nimirū parentum, quæ deriuatur in tertiā usq; prolem. ut glossa. d. art. 51 per textū ibidem, in verbis:

*Si quis in quatuor suis generationibus, hoc est ex duobus anis, aut duabus anijs, ac patre & matre, indiffamati juris est, illum in jure suo nemo infamare potest, si non solus ei prius personaliter derogauit, expresse probat. Cui etiam concordat text. juris municip. art. 4. cum gloss. ibid.* Vnde consequens est, quod in his etiam idem omninò jus statuendum sit. Vbi ꝑ enim eadem ratio juris est, idem jus statuendum esse

præ

tex-

textus in l. ultima. Cod. ad l. Falcid. testatur. Mihi quidem nimis dura videtur hæc juris Saxonici dispositio. Cū ꝑ iuxta præscriptū legum, iniquum sit alieno odio alium prægrauari. vñ in l. si quis. 33. §. legis. Cod. de inoff. testam. habetur.

Et ut delictum patris innocentis filio pœna esse debeat, toto tit. Cod. ne filius pro patre et c. tum quod nota patris maculare hū non possit, prout I Ctus Papinianus in l. qui ad tempus. 2. §. 2. ff. de Decurion. respondit; attamen quamvis dura lex sit, quia ita scripta est, seruari debet. per expressum textum in l. proffexit. 12. §. 1. ff. qui & a quib. manum.

22 Siquidem ꝑ non omnium, quæ à maioribus constituta sunt, ratio reddi possit.

23 textus in l. 20. ff. de legib. Neq; ꝑ tamen omninò hæc dispositio juris Saxonici caret ratione. Licet enim talis macula non ipsorum culpa, led

pa

parentum vitio contingat, eosdem tamen, quod prædecessor illorum, vel etiam ipsi ex illegitimo thoro procreati sint, magno defectu laborare, & famam illorum apud honestos & graves viros labefacturam esse, plus quàm manifestū est. Cum ꝑ & sacra scriptura huiusce modi prolem nec hominibus honorabilem, nec Deo amabilem esse testetur, prout. textus in cap. si gens. 10. distinct. 56. leuere ad modum disponit. Et Salomon lib. Sap. Cap. 3. inquit. *Quod ex scortatione plantatur, non agit radicem profundam, neq; fundamentum firmū ponet.* Nam liberi cōcepti ex illegitimo thoro, erunt testes malitiæ aduersus parentes cum fuerint interrogati: Et Ies. Syrach Cap. 23. de Scortatoribus tractans *Liberi eius (inquit) non agent radices, rami eius nō*

proo



proferent fructum, ad posteritatem maledicetur, & ignominia eius non delebitur.

25 Quam sententiā furi durat & equitati minus consonam, in terris Saxoniae interpretes illius juris non observari testantur, ut notat Schneidevius in suis comment. Intit. tit. de heret. qua ab intestato defer. cap. de successione liberorum naturalium. Verum Mag. leburgenses jure Saxonico nixi, ita perpetuò pronunciare solent. Quod videlicet liberi legitimi, ex illegitimis parentibus nati, illis non succedant, sed bona eorū tanquam vacantia fisco applicentur, iuxta dispositionem juris municip. artic. 59. Quorum sententiā praxis quoq; Curiae Regalis sequi solet, cuius rei exempla cuius palam obvia esse possunt; & non ita pridem anno 1601 inter successores Damieckie

& Lissowski stipatorem Sic. Regiae Mris: ea de re controverbia fuit.

## OBSERVATIO LXX.

Naturales & illegitimi an & quomodo legitimiari possint?

### SUMMARIA.

Naturales & illegitimi per subsequens matrimonium legitimantur.

Matrimonium etiam in articulo mortis contractum facit ut liberi sint legitimi.

In legitimatione per subsequens matrimonium requiritur, ut liberi ex concubina nascantur.

An ad legitimationem requirantur dotalia instrumenta?

In causis matrimonialibus jus Canonici servari debet.

Quales illegitimi per sub-

&

se-

sequens matrimonium legitimantur.

7 Illegitimi ex adulterino videlicet complexu nati, an per subsequens matrimonium legitimantur?

8 Clericorum liberi, an per subsequens matrimonium legitimiari possint?

9 Clericorum liberi ab omni successione paterna & materna, & e contra, remonentur.



Consequenter queri potest, An & quomodo naturales & illegitimi legitimiari possint? Huius rei tres modi in jure Civili proponuntur. ut in auth. quib. mod. nat. effie. sui. cap. tribus. 7. videre licet. Primus & quidem & precipuus, est per subsequens matrimonium, quando videlicet quis eam, quam extra matrimonium cognoverat,

in

in matrimonium ducit per expressum textū. in auth. quib. mod. natural. effie. sui. cap. reliqui. 7. in verbis: Si quis igitur dotalia scripserit ad liberam in principio, siue ad libertam mulierem, cui omnino licet copulari in concubina schemate sibi, aut legitimorum filiorum jam pater existens, aut filiorum naturalium pater, legitimas esse nuptias, & filios, vel praecedentes, vel conceptos, legitimos ei esse sancimus. Et licet postea non nascuntur filij ei, aut etiam nati moriantur, nihilominus prior soboles legitima consistit. Et additur ibidem elegans admodum ratio: Affectus enim circa filios ita ei procedens, qui eam etiam ad dotale provocavit instrumentum, ipse dedit secundis filiis occasionem, quibus postea nati sunt legitimi juris. Quapropter absurdum erat,

si

erat,

erat, benignam occasionem, quam posteris sibi filij inuenerunt, ex prioribus sumentes, eam non etiā prioribus legitimum jus simul, & sine calumnia, circa patrum dare successiones. Palam enim est, quia iuniores filij ex lege facti sunt sui, hoc initium dotalibus praebeantibus. Cui concordat etiam textus juris Canonici in cap. tanta. in verbis: *Tanta est vis matrimonij, ut qui antea sunt geniti, post contractum matrimonij legitimi habeantur.* Et in cap. 1. extr. qui filij sint legit.

- 2 Quod & usq; adeo verū est, etiam si matrimonium in articulo mortis contrahatur, prout communiter DD: in dict. cap. tanta. tenent. Vtrum & quamvis jure Ciuili, ad huiusmodi legitimatio-  
 3 ne, ut liberi nascantur ex concubina, quae domi loco uxoris habebatur, necessario re-

requiri dicat Bartho. in l. fin. in fin. de concub. Quod etiā innuere videtur text. in d. auth. quib. mod. nat. eff. legit. in principio his verbis: *Sancitum namq; est, ut si quis habens mulierem puro & sibi affectu conseruatā, deinde filios procreauerit, & postea etiā nuptialia fecerit instrumenta, & legitimos ex ea procreauerit filios, atq; ij, qui prius nati sunt, mancant naturales, & illi connumerentur eius, eo quod occasio omnino eis fuit nasci legitimis.* Sed & hoc requiri, ut interueniant instrumenta dotalia, DD juris tradunt, idq; per suprā allegatū textum. d. auth. quib. mod. natura. eff. sui. in d. Cap. reliqui. vers. Si quis igitur dotalia, & l. 10. cum sequ. Cod. de nat. liberis. ubi semper fit mentio dotalium instrumentorū; atq; tamē jure Canonico (quod in causis matrimonialibus. 5 per text. in cap. fin. extr. de secun. nuptialibus. 5  
 ler-

seruari debet) haec minus necessaria esse videtur. Nam cum eo jure, ad substantiam matrimonij, solus sufficiat consensus, non est cur instrumenta dotalia requiri debeant. Deinde quod ad alterum, quia omnis coitus extra matrimonium, per cap. meretrices, & cap. nemo. 32. qu. 4. expressē prohibetur, nulla ratio suadet, ut plus hac, in parte concubinatus, quam alijs illicitis complexibus tribuatur. Sed illud fit favore matrimonij, quod omne vitium & praecedens purgat. 6  
 haec gl. in cap. innotuit. 20. extr. de electione. Hinc liquidō colligi potest, quod omnes illegitimi, eo modo legitimari, pro veris & legitimis censeri, & ad quamvis successionem admitti debeant, ut notat DD. in cap. naturalis. tit. si de feudo. defuncti cont. & c. lib. feud. 2. Quibus ad stipulatur

jus

jus Saxōn. ut gloss. lib. 1. artic. 57. notat, & est sententia post Weichbild. Scabin. Magdeburg. parte 1. Cap. 14. distinct. 15. Quam sententiam Curia Regalis perpetuō tenet, & ita lapsissime pronuntiatur est. Cuius rei Decretū inter koleskj, feria secunda post festum S. Valentini, Anno 99 Varslouiae latum extat. Quod & an etiā de his, qui ex adulterio nati sunt, intelligi debeat, dubitari possit, 7  
 propter expressa verba text. d. cap. cum tanta & c. quae sic se habent: *Si autem vir uiuente uxore sua, aliam cognouerit, & ex ea prole suscepit, licet post mortē uxoris eam duxerit, nihilominus spurcus erit filius, & ab hereditate repellendus, praesertim si in mortem uxoris prioris alteruter eorum aliquid fuerit machinatus.* Neq; enim iuxta praescriptum juris communis, Si 2 com-



commissum adulteriū cum eo, cui se postea nuptijs sociavit, velamento matrimonio extinguitur. per l. cōmunis. C. ad l. lul. de adulterio. Quibus omnino congruit textus quoq; juris Saxoni. lib. 1. artic. 37. in verb: *Uxorem alicuius manifeste adulterans, vel soluta & liberam violans, posteaq; matrimonium secum contraxerit, proles ex ea nunquam legitima procreabitur.* Quem articulum, tanquā erroneum & per ius Canonicum reprobatum, licet glossa ibidem non admittat; id tamen mihi non omnino verum videtur, cum expressa verba d. cap. tanta. aperte contrariū disponāt. Quapropter non de quovis adulterio, sed de his tantum casibus adulterij, qui dirimunt matrimonium, ut potē si quis dat fidem adulteræ, manente eius

le-

legitimo viro, vel qui de facto contrahit cum secunda, vivente prima cōiuge: Aut cum alter eorum machinatus est in mortem defuncti, ob spem futuri matrimonij. per express. text. in d. cap. tanta. & in cap. 3. & 6. tit. qui filij sint legitimi, potius accipiendū esse existimarem. Cum enim istis casibus verum matrimonium iniri non dicatur, consequens est, ut etiam tales liberi legitimari nō possint subsequenti matrimonio, ut notat glossa, & artic. 45. lib. 3. ver. *Sacerdotum liberi.* Et lib. 1. art. 37. in verbis: *uxorem alicuius.* glossa eiusdē juris expressē loquitur de his, qui alterius uxores adulterio polluant, & tandem eas in matrimoniū ducunt, priori vivente marito, quod videlicet neq; matrimonium teneat, neq; liberi legitimi procreari possint. Cum etenim huiusmodi sobolem tam lex Mo-

la

saica, quā Canonica detestetur, testante Domino, quod mazeret & spurij, usq; ad decimam generationem, in Ecclesiam non intrabunt. ut videre est in cap. per venerabilem. 13. circa fin. extr. qui filij sint legitimi; sit ut tales etiā subsequenti matrimonio, quod nullum est, non legitimentur. Quod t multo magis dicendum est de filiis Clericorū, & ordinatorum, eos nullo modo legitimari posse, ut expressē glossa Iuris Saxonici lib. 3. artic. 45. tradit. quod intellige per subsequens matrimonium. Clerici enim & sacerdotes, non simplicem fornicationem, sed adulterij crimen cōmittunt: quippē cum ij dicantur mariti Ecclesiarum, ut est glossa in verbis. *adulterinus.* cap. per Venerabilem. exl. qui filij sint legitimi. Consequens est, ut tales liberi, non tantum pro ad-

ul.

ulterinis, per glossam d. cap. per venerabilem. sed etiam pro incestuosos & nefarios habeantur. teste glossa in l. 2. in fine. Cod. de Episcopis & Clericis. in verb. *filij &c.* ut potē quod mulier a Presbytero carnaliter cognita, sit sponsa illius scilicet Ecclesiae filia. Quod etiam notat gloss. d. art. 45. lib. 3. Sicut itaq; ex adultero (ob quod matrimonium impeditur) nati non legitimantur, ut suprā dictū est; ita neq; hos legitimari posse, DD: communiter statuunt; his enim omnibus, scilicet Clericis, nuptiae secundum sacras regulas, sunt interdictae, imò nec concubinas habere, aut luxurijs tradere vitam licet. ut ex text. in auth. de Monachis. cap. si quis aut. 8. Et in cap. cum multa. Et in cap. Clericis. & in cap. Sicut. extra de cohabit. cleric. patet. Proinde huiusmodi liberos, ab omni successione tam

pa.

paterna, quàm materna, & e contra, parentes utriusq; sexus ab illorum repelli, cõmunis est opinio, per textus in obseruatione præc. de incestuosis, adulterinis, & nefarijs, allegatos: quod videlicet hi, neq; filiorum nomine digni sint, neq; habeant ullum legis beneficium: quinimo omnium hominum vilissimi vel ex eo censentur, quod pro emendatione fœni, quem duo boves unius anni trahere possunt, accipiant: prout textus d. artic. 45. lib. 3. habet.

## OBSERVATIO LXXI.

De legitimatione per rescriptum Principis, & oblationem curiæ.

### SUMMARIA.

Legitimitas per rescriptum Principis, an de jure locum habeat?

*In legitimatione per rescriptum Principis, quæ requiratur?*

*Ea quæ sunt juris diuini, & naturalis, Principum voluntate mutari non possunt.*

*Praxis & consuetudo locorum, in legitimatione per rescriptum.*

*Rex in suo Regno ex quocunq; illegitimo coitu natos, legitimare potest.*

*Consensus collateralium in legitimatione, utrum sit necessarius?*

*In fœdis antiquis an legitimitas fieri possit per rescriptum Principis, in præiudicium agnatorum?*

*Præiugia Principis sine præiudicio tertij, intelligenda sunt.*

*Legitimitas plena alia est, alia limitata.*

*Legitimitas per oblationem curiæ, an de jure locum habeat?*

**A**lter verò legitimandi modus est, qui fit per rescriptum Principis, quem non solum Praxis curiæ Regalis, (ut ex decreto inter Rzuchovoski & Babski, contra Danielem Kula, Año 1596, feria tertia post festum S. Agnetis lato. videre est) sed omnium ferè locorum & terrarum perpetuò servat. Nam & jure Ciuili talis legitimatio pro vera & legitima habetur, & omnem maculam natalium amouet, reducitq; eos ad illud principium, quando natura sola hominibus sanciebat jura, quo tempore omnes liberi & legitimi nascebantur. per expressum textum. in auth. quib. mod. natural. eff. sui. cap. illud. 9. in verbis: *Sicut enim sunt modi, qui seruos ad libertatem simul & ad ingenuitatem deducunt, & natura restitunt; ita si*

pater non habuerit legitimam prolem, et voluerit eos restituere natura. *Quantiq; ingenuiati, siue ex ingenua nascantur ei, siue ex liberta, & legitimos de cetero, & sub potestate habere, hoc agat per nostrum rescriptum &c.* Namq; hoc modo omnes huiusmodi naturæ digressiones & opiniones in his, qui legitimos non habent filios, corrigi posse, Imp. Iustinian. ibidè testatur, si glos. Iuris Saxo. lib. 1. artic. 51. vers. notandum. & Iuris Municip. artic. 4. in fine. id ipsum probans, hoc modo legitimatos, pro veris & legitimis censeri, & ad successiones idoneos fieri tradit. Verum quod huiusmodi legitimatio per rescriptum Principis, non simpliciter, sed cum limitatione quadam fieri debeat, textus d. auth. admodum clarè ostendit. Et primo quidem



diligenter considerandum est, an legitimandus per rescriptum Principis, per subsequens matrimonium legitimiari non possit. ut potè quod alteruter parentum iam mortuus sit, vel simili aliqua ratione impeditus, quò minus de jure nuptias contrahere queat, ut in verbis: d. auth. cap. 9. in pr. habetur. Nam quando filij naturales per subsequens matrimonium legitimiari possunt, ut suprà obs. præcedenti dictum est; nequaquam extraordinario remedio succurri illis debet, ne videlicet fornicationis turpitudine, legitimisationis beneficio operiatur, prout gl. in auth. quib. mod. nat. efficitur legit. cap. sit igitur licentia. 2. in verbo: permittimus. notat. Secundo necessario requiritur, ut talis legitimatio liberis naturalibus & legitimis non extantibus, petatur, per expressum textum. in d. auth. d. cap. illud. in verbis: Si quis ergo filios legitimos non habens, sed tantummodo naturales, ipsos quidem legitimos facere voluerit, damus ei fiduciam ad legitimum jus filios educere naturales, legitimis, sicut prædiximus, non existentibus. Et ratio est, quòd cum legitimati æquiparentur per omnia legitimis, etiam quòd ad successionem, & alia juris beneficia, liberi naturales & legitimi summa inde videntur affici iniuria, quibus omnia jura divina & humana successionem deferunt. Illa autè, quæ sunt juris divini & naturalis, Principes sine causa mutare non debent. Quamvis enim legibus soluti sint, legibus tamè vivere debent. Digna siquidem vox est Maiestate regnantis, legibus alligatum se principem pro-

ferri, ut Imp. Theod. & Valent. in l. digna. 4. Cod. de leg. rescripserunt. Si tamen consensus liberorū naturalium & legitimorum, de quorum præiudicio agitur, accedat, quòd talis legitimatio teneat, nullum est dubium. per expressum textum in l. inter dum. 2. ff. de natalib. restit. ubi dicitur: quòd Imperatores non facile soleant quenquam natalibus restituere, nisi consentiente patrono; vel (ut in l. nam ita damus. 39. ff. de adopt.) his, qui contradicent, id est, qui læderentur confirmatione adoptionis: idem intellige legitimisationis. Et hæc jure quidem Civili obtinent. Contrarium tamen consuetudines locorum, & praxis communis tenet, quòd videlicet non obstantibus his requisitis, plenè & perfectè illegitimi per rescriptū principis legitimi efficiantur, ita ut

ut neq; facultas legitimandi per subsequens matrimonium, neq; consensus liberorum legitimorum sit necessarius. Quinimò quòd magis est, omnes ex quocunq; illicito complexu nati, possunt a Rege legitimari, non solum quòd ad honores, sed etiam quòd ad successiones. Quòd decreto in causa Danielis Kulia cōtra Rzuchowski, & Rabaki, in Curia Regni Año 1596. lato, liquidò probari potest. Summus quoq; Pontifex & Imperator in suis terris eam facultatē habent, teste Abb. in cap. per venerabilem. extra. qui filij sint legitimi. Porro & collateraliū consensus, siue agatur de successione bonorum allodialium, id est propriorum, siue feudalium, in legitimisatione minimè videtur esse necessarius, cum his non tam pleno jure, que a-

admodum liberis legitimis, successio debeat, ac proinde nullum eis fieri videtur praeiudicium, si à principe illegitimi legitimetur.

7 Quod si an etiam in feudis antiquis, in quibus agnatis ex pacto & providentia primi acquirētis, non ab ipso agnato, qui legitimationi consentit, ius quascū est, locū habeat, magis dubitari possit? Et certè quāvis prima frōte iniquū videatur, hoc jure & beneficio illos privari; attamen si res penitus cōsideretur, nō omnino id æquitari repugnare videtur. Cum etenim Vassallus in feudo antiquo nihil aliud præter spem succedendi (quæ non dicitur esse in bonis nostris) acquisitū habeat, nihil obstat, quod minus Princeps (iuxta cāmen & legitima interveniente causa) hanc spem ag-

natis auferre, & naturales in praeiudicium illorum legitimare possit. Nec repugnat quod in textu c. naturales.

2. feudo. tit. si de feud. defunct. contentio sit inter dom. & agnat. Vassalli dicitur: *Naturales filios, licet postea fiant legitimi, ad successionem feudi, nec solos, nec cum alijs admitti.* Id enim de legitimatione per subsequens matrimonium, non autem per rescriptum Principis, intelligi debet. Nam hoc casu, si Princeps expressè dicat legitimatum, etiā quò ad feuda, idoneum esse, nullum est dubium, quod propter plenitudinē potestatis Principis id valeat, quod aliās non valeret, ut glossa ibidem in verbo. *legitimus*, singulariter notat. Disputare etenim de Principis potestate, instar sacrilegij est, iux. vulgat. l. disputare. Cod. crimine sacrilegij. Vnde manifeste liquet, quod in huiusmodi

na.

le-

legitimationibus naturalium, præsertim quò ad feuda antiqua, necessariò adijci debet causa, ob quam videlicet in praeiudicium agnatorum, tales ad successionem huiusmodi feudi admittantur, vel si nulla subsit iusta & legitima, ius hoc in spe positum, agnatis invitis, & non consentientibus, auferri non debet. Privilegia tamen & beneficia Principum sine praeiudicio juris tertij intelligenda sunt, per express. text. in l. 1. §. si quis à Principe. ff. ne quis in loco publico. Et ideo clausula adijci solet in rescripto: *Salvo jure agnatorum vel tertij.* Diligenter autem t notandum est, aliam esse plenam legitimationem, aliam verò limitatam, quæ etiā dispensatio dicitur. Vera etenim siue plena legitimationio est, quando legitimatus plenum jus ingenuitatis &

na-

nataliū consequitur, & pro legitimo in omnibus habetur. Dispensatio verò est, quando tollitur quidē defectus nataliū, sed tantum in casu certo, ut potè quò ad honores, & dignitates, vel ad successiones, & tunc quò ad illud, non obstante macula natalium, pro legitimo habetur, quamvis quò ad alia, inhabilis sit, ut notat Geyl. in observat. lib. 2. observat. 142. circa finem. Ultimus t de- 10 niq; modus legitimandi per oblationem Curiae, (dum videlicet aliquis datur in servitium Imperatoris, vel Praefidis Provinciae) in legibus recēsetur, cuius fit mentio in textu Instit. de nuptijs §. fin. his verbis: *Alisquando autem evenit, ut liberi, qui statim ut nati sunt, in potestate parentum non sunt, postea redigantur in potestatem patris, qualis est is, qui dum*

T t 2

na-



naturalis fuerat, postea curia datus, potestati patris subijcitur. Qui modus legitimandi manat ex constitutione Theodosij, quæ in l. 3. Cod. de natur. lib. ponitur. Quod hodie minimè locū habet: duobus etenim tantummodo modis naturales efficiuntur legitimi, ut supra dictum est.

## OBSERVATIO LXXII.

Legitimitas quomodo probanda sit.

### SUMMARIA.

- 1 Legitimus qui dicatur.
- 2 Mater quare semper certa, & itidē cur pater semper certus probari non possit.
- 3 Coniectura & præsumptiones, ad probandam legitimitatem quales esse debeant.
- 4 Onus probandi illegitimitatem, quando transeat in adversarium.

Proo

Probatio legitimitatis, utrum in loco domicilij, an in loco originis fieri debeat.

Præsumptiva probatio filiationis qua dicatur.

Possessio filiationis transferunt onus probandi in adversarium.

Parentum negatione filius non excluditur à jure filiationis.

Matri non creditur propriam alleganti turpitudinem.

Quæstio legitimitatis in foro Ecclesiastico potius, quàm seculari, tractari debet.



¶ In difficilis admodum sit probatio legitimitatis, DD. communiter eum & legitimum dici volunt, qui in matrimonio ex uxore natus est. Lex enim præsumit, eum esse legitimum, quem nuptiæ demonstrant. per expressum textum in

l. quia

1 quia semper. §. in verbis: Pater verò est, quem nuptiæ demonstrant. ff. de in ius voc. facit etiam textus in l. filium eum. c. ff. de hu qui sunt sui vel alieni iur. Vbi dicitur, quod filius is dicitur, qui ex viro & uxore eius nascitur. Quamvis verò & mater semper sit certa, etiā si vulgò conceperit, ut inquit Vlpian. in d. l. quia semper. quod videlicet per testes, ut potè obstetrices, probari possit, ut in l. 2. §. inspicendo & alijs. ff. de ventre inspic. habetur, (& itidē hæc probatio à DD. vocatur necessaria) pater tamen certò probari non potest, ut notat glossa in d. l. filium eum. & in l. Lucius 83 ff. de condit. & demonstr. Hinc Telemachus (ut refert Homerus Odyss. lib. 4) ab Aiace quæsitus, num filius Vlyssis esset? respondit, matrem dicere se esse Vlyssis filium: at tamen se nescire: nondum enim aliquis tuum

ip-

ipse novit genitorem. Ratione eius rei tradunt DD. quod filiatio sensu hominis percipi nequeat, sed solo iudicio intellectus comprehēdatur, & itidē testibz directè probari non potest; quorū dicta certò concludere debent. per textum in l. testium. Cod. de testibz. Porro & coniecturæ, & præsumptiones, aliæq; circumstantiæ verisimiles hac in re, sunt instar plenæ probationis, ut potè si cōmuni vicinorum opinione is, de cuius legitimitate agitur, pro filio habeatur: quæ probatio secundum DD. vocatur probabilis: pro quo multum facit text. in l. si vicinis. §. c. de nuptijs. cuius is est renor: Si vicinis vel alijs scientibus, uxorem liberorum procreandorum causa domi habuisti, & ex eo matrimonio filia suscepta est, quamvis neq; nuptiales tabule,

neq;

neq; ad natam filiam perti-  
nentes facta sunt; non ideo  
minus veritas matrimonij,  
aut suscepta filia, suam habet  
4 potestatem. Et ideo hoc ca-  
su dum videlicet opinio vi-  
cinorum aliquem legitimū  
esse agnoscit, onus proban-  
di transiit in adversarium, il-  
legitimitatem obijcientem,  
teste Ioan. Andr. in reg. infami-  
bus, lib. 6. Vnde et etiam con-  
5 sequens est, quod probatio  
legitimitatis non tam in lo-  
co domicilij, quā in loco  
originis, fieri debeat, quem-  
admodum etiam in Curia  
Regni, in causa inter Na-  
piezkowski, & Simonē Ro-  
uenberg ciuem Pokrzymen:  
anno 1591. Sabbato post  
festū visitationis B. M. V.  
6 decisum fuit. Item si quis  
eum, de cuius legitimo or-  
tu quæstio est, tractauerit,  
nominauerit, vel educaverit  
instar filij, legitima est pro-  
ba-

batio (ut vulgò dicitur) fi-  
liationis, quā DD. vocant  
præsumptivā, idq; per text.  
in l. 2. §. Iulianus. ibi: Grande e-  
nim præiudicium adfert pro  
filio confessio patris ff. de ag-  
noscent. et alend. Cui ad stipu-  
latur textus quoq; juris Ca-  
nonici in cap. per tuas. 20. tit. de  
probat. lib. 2. Decret. tit. 19. in verbis  
Quia verò mulier illa, de  
dicto Titio suscepisse eum, de  
quo agitur, primitus constā-  
ter adseruit, Et idem Titius  
præfata mulieris præcipue,  
de victus instantia, ipsum su-  
um filium publicè recogno-  
vit, Et filius eius nominatus  
communiter fuit, Et habitus  
ab ambobus, eiusdem mulie-  
ris postmodum iuramento  
in contrarium præstito, non  
est standum: Cum nimis in-  
dignum sit (juxta legitimas  
sanctiones) ut quod sua quis-  
que voce dilucide protestas-  
tus est, in eundē casum pro-  
prio

prio valeat testimonio in-  
7 firmare. Ex quibus mani-  
festè patet, quod posses-  
sio filiationis, si videlicet  
quis pro filio habeatur à  
parentibus, maximam in-  
ducat præsumptionem legi-  
timitatis. Cui tam diu stan-  
dum est, donec contrarium  
ad adversario, illegitimita-  
tem obijcente, probetur,  
per textum in l. non nudis 14. his verbis:  
Non nudis adseuerationibus,  
nec e mentita professione, (li-  
cet utriq; consentiant) sed  
matrimonio legitimo conce-  
pti, vel adoptione solenni,  
filij civili jure patri consti-  
tuuntur. Si itaq; hunc, cō-  
tra quem supplicas, alienum  
esse probare confidis, per te,  
vel procuratorem adfirma-  
tionem eius falsam delege.  
Cod. de probationib. Facilius ta-  
men is, cui obijcitur illegiti-  
mitas, ad probandam legiti-  
mitatē admitti debet, juxta

dispositionem juris Saxon.  
lib. 2. artic. 28. in verbis: Qui aliū  
dicit illegitimum orū aut  
officio, hoc contra ipsum pro-  
ponens, ille cum testibus in  
suo jure perfectis, probare de-  
bet. Quisvis tamen, quod sit  
legitimus Et pleni juris cum  
testimonio probaturus, faci-  
lius auditur, quā propter  
testimonium cuiuscunq; id  
ei abiudicari possit: quem  
textum glossa ibidem in  
hunc explicat modū, quod  
nimirum iurare debeat, pa-  
rentes suos esse legitimè co-  
pulos, illūq; esse legitimè  
in matrimonio natum, idq;  
probare debet vir meretor-  
timus, mulier verò sola.  
Quamvis, qui ex quatuor  
progenitoribus suis, ex du-  
obus avibus & avibus, indiffa-  
mati juris est, à nullo incul-  
pari possit, per expres. text.  
lib. 1. art. 51. Et jux. Municip. artic. 4.  
Porro si sola negatiōe parē 8  
tum



tum filius non excluditur à jure filiationis. Licet enim mater attenderet, filium suum non esse ex legitimo matrimonio ortum; tamen huiusmodi confessioni, secundum communem DD opinionem, stare non debet. Et est textus admodum singularis in l. Imperatores 29. §. 1. in verbis: *Mulier gravida repudiata, filium enixa absente marito, ut spurium in actis professus est, quæsitum est; an is in potestate patris sit? Et matre intestata mortua, jussu eius, hereditatem matris adire possit; nec obsit professio, à matre irata, facta.* respondit, (I C. Scruo-  
la.) *veritati locum superfore ff. de probat.* Nec quicquam repugnat alius textus in l. eum. 16. ff. eodem ubi dicitur. *quod etiam matris professio filiorum recipiatur.* Nam hoc de eo casu intelligi debet,

bet, quando mater profite-  
tur aliquem esse suum filium:  
non autem quando confi-  
teretur esse illegitimum. Di-  
versitatis vero istius hæc est  
ratio: quod primo casu præ-  
sumptio sit necessaria, ut su-  
prà dictum est, secundo ve-  
rò casu, quia favore matri-  
monij præsumitur quisque  
legitimus, quem nuptiæ de-  
monstrant, per suprà allega-  
ta jura; idcirco non credi-  
tur matri propriam allegan-  
ti turpitudinem. per clarum  
satis. text. in Cap. int. dilectos 8. ibi:  
*immò potius contra se turpi-  
tudinem allegabant Et c.*  
lib. Decret. 3. tit. de donat. 24. Cui  
adstipulantur textus iidem  
juris civilis. prout videre est  
in l. cum profitearis. 4. Cod. de revocan.  
donat. Et in l. transactione finita. Cod.  
de transact. item in l. idem. 4. ff. de con-  
dict. ob turp. caus. Quod in Cur-  
ia quoque Regni inter quos-  
dā cives, año 1597 practica-  
tū meum. Pro coronide au-  
tem

tem istius quæstionis ob-  
ter notandum, quod quæ-  
stio legitimæ potius in  
foro Ecclesiastico, quam se-  
culari, decidi debeat. per cla-  
ros textus in cap. Lator. 5. Et in  
cap. causam. 7. in verbis: *Manda-  
mus, quatenus regi possessionem  
judicium relinquentes, de causa principali video  
licet, utrum mater prædicti  
R. de legitimo sit matrimo-  
nio nata? plenius cognosca-  
tis, Et causam huiusmodi  
terminetis Et c.* tit. qui filij sint.  
legitimi. 17. Quamobrem quan-  
do instituitur quæstio hæ-  
reditaria, & obijcitur quæ-  
stio nativitatæ, consequens  
est, quod hæc prius coram  
Iudice Ecclesiastico termi-  
nanda, sit quod etiam notat  
gloss. iuris Sax. in d. artic. 28. lib. 3.  
Et in Curia inter Mgrum  
Civitat. Crofn. & Kiela-  
rowa Anno 1583. feria  
tertia post festum S. la-  
co-

cobi Apostoli, ita pronun-  
ciatum esse reperio. Qua de  
re Statutum etiam Regis  
SIGISMUNDI Cracoviae,  
anno 1543, latum, dispo-  
nit his verbis: *Spiritualita-  
men Iudicio pertinet quære-  
re Et judicare de legitimi  
Et illegitimæ liberi seu  
naturalibus.*

## OBSERVATIO LXXIII.

De feudis, & an Vas-  
sallo sterilitate defuncto, re-  
liqui eiusdem familiæ ad  
feudum admitti debeant?

### SUMMARIA.

- Feudorum in regno usus.* 1
- Feudum quid sit?* 2
- Feudum aliud novum, & aliud antiquum, quod Et pa-  
ternum dici solet.* 3
- Fendi paterni ab antiquo* 4  
*distinctio.*
- Feudorum species multifæ* 5

ria in iure reperiuntur, quæ ad usum regni nō pertinent.

6 Feuda hereditaria quæ dicuntur?

7 Successor in feudo hereditario tenetur solvere debita Vasalli defuncti, in alijs feudis non item.

8 Feuda nova non transeunt in collaterales.

9 In feudis antiquis etiam agnati succedunt, idq; in infinitum.

10 Investitura tenor in feudis inspiciendus est: Quid sit Investitura?

11 Vasallus intra annum & diem tenetur petere investituram, aliàs perdit feudum.

12 In feudo antiquo quando succedens defuncto Vasallo est in reali possessione feudi, non petitur nova Investitura, sed antiqua confirmatio.

13 In regno cōfirmationes feudorum usurpantur.

14 Decisio Curia Regia de suc-

cessionem feudi antiqui facta.

lure Sax. agnati non succedunt in feudo ex iure defuncti, verum ex simultanea investitura.

Feudi divisio non alienat naturam feudi: secus de iure Saxon.

Vasallus alienans feudum sine consensu domini, privat feudum.

Alienatio feudi paterni in præiudicium agnatorum non valet, etiam Domino consentiente facta.

Feudi paterni alienatio inter agnatos conceditur.

Causa, ob quas Vasallus feodum committit, & feudo privari potest.



Vm & in regno feudorum nō minor, quàm in alijs provincijs, & regionibus sit usus, ut potè quod à Regibus nostris nō solum inferiora feuda, de minoribus

tribus bonis, sed etiam Ducalia plarumq; concedi solent; Idcirco non alienum à proposito fore existimo, si pauca de hac quoq; materia in medium adferantur. In primis verò sciendū est, 2 feudum + nihil aliud esse, nisi beneficium, quod ex beneficii voluntate ita datur alicui, ut proprietates quidē rei immobili beneficiatæ penes dantē remaneat, ususfructus verò illius rei ita ad accipientem trāseat, ut ad eum, heredesq; suos masculos, siue feminas, (si de his nominatim dictum sit) in perpetuum pertineat: ad hoc ut ille & sui heredes fideliter domino serviant, suo servitiū illud nominatim, quale esse debeat, sit expressū, siue indeterminatū sit promissū: prout ea definitio in titul. in quibus causis feud. emitt. lib. 2. feud. exprimitur.

3 Feudum verò + in genere sum-

sumptū, quandoq; dicitur novum, quādoq; antiquū, seu paternū. Novum idē dicitur, quod non ex successione provenit, sed à primo investito de novo acquiritur. per express. textū tit. qui testes sunt necessarij ad nov. investit. prob. lib. feud. 2. in verbis: Novam investiturā dico, quando feudum primò queritur. Antiquum verò siue verum eam ob causam appellatur, quod ab antecessoribus acquisitū est, & ex successione provenit, atq; idē familiar, siue ex pacto & providentia acquisitum dicitur. Nec refert, quacūq; tandē formula tenor investituræ concipiatur, puta siue feudum Vasallo pro se & liberis: siue pro se & posteris: siue deniq; pro se & successoribus, vel heredibus, datum, concessumve sit. Omnes etenim huiusmodi for-

V v 2

mu-



mula eandem ferè vim habent, neq. diversitate in aliquam naturæ feudi inducere videntur: saltem quod feudū de novo acquisitum, & adhuc in persona acquirentis remanens, dicatur novum: postmodū vero hoc idem feudū ad descendentes vel collaterales transmissū, appelletur antiquū seu paternum. Quia in re finidem huiusmodi distinctio observanda est, quod usq. ad quartū gradum descendentiū à primo acquirente proveniens, dicatur feudū paternum: quartū verò de mum gradū excedens propriè dicatur antiquum, per expressum textum tit. de success. feud. §. hoc quoq. ibi: *Et olim observabatur usq. ad quartum gradum secundū quosdam: hoc ideò, quia postea non vocatur feudum paternum: quamvis in iure, &* apud

apud DD. passim ista nomina promiscuè usurpentur; ut potè, quòd eandem naturam habeant, & iisdem legibus definiantur. Sunt & aliæ multæ & variæ feudorum species, quæ cum ad externorum potius mores, quàm ad huius Regni usum pertineant; idcirco ne metas propositi mei excessisse videar, lubens ijs recensendis ad præsens superledebo. Illud tamen nō prætermittendum mihi esse videtur, quod quædam feuda, siue ita antiqua sint, siue nova, dicantur hæreditaria, & ut potè Vasallo pro se & hæredibus concessa; quorum ea est vis & natura, ut nō transeant, nisi ad eos, qui sunt hæredes defuncti Vasalli, id est, qui bonorum etiam allodialium hæreditatem adeunt. per textum in cap. 1. tit. an agnatus, vel. fil. def. possit retin. feud. repud. ha

heredit. in verbis: *Ubi verò filium reliquit, ipse non potest hæreditatem sine beneficio repudiare: sed aut utrumq. relinquat, aut utrumq. repudiet, quo repudiato, ad agnatos, si paternum sit, pertinebit.* Et ideò communis est DD. juris sententia, quod 7 & successor in feudo hæditario teneatur solvere debita Vasalli defuncti: in alijs verò feudis non item. Diversitatis quippè ratio est, quòd huiuscemodi feudum naturam quandā bonorum allodialium sapiat, & ab hæreditate (quæ non hæredis personam, sed defuncti sustinet. l. hæreditas ff. de acquir. rerum dominio) nequaquam separari possit, per suprā dictum textum tit. an agnat. vel fil. defunct. possit etc. Alia verò feuda, cum nihil commune cum hæreditate habeant, quinimò ab eadem mul-

tis modis separata & distincta sint; meritò onera quocūque hæreditatis ferre nō debent. Obiter autem illud quoq. notandum est quòd in feudis novis soli descendentes succedant, ad collaterales verò etiam ad fratres, nequaquā huiusmodi feuda pertineant, nisi de eo expressè in investitura cautū sit, per expressum textum in cap. 1. tit. de benefi. fratr. succ. lib. feud. 2. in verbis: *Si quis adquisiverit beneficium, & sine filio masculo mortuus fuerit, & fratrem reliquerit: frater non succedat fratri, sed dominus habeat, nisi per investituram à domino ordinatū fuerit, ut frater succedat fratri, si mortuus fuerit sine masculo hærede: vel succedat frater fratri morienti sine filio: vel nisi beneficium de communibus bonis fuerit emptum: vel utriusq. no-* tis

mine domino sciente, si in simul steterint: vel in hostem regis acquisierint. Quod idem in textu Cap. 1. versicul. Si enim Titij auus. tit. de success. fratr. lib. 2. feud. satis clare innuitur. At in feudis & antiquis secus est, in quibus non solum ad descendentes, sed etiam in deficientibus, ad agnatos collaterales, successio devoluitur, idque usque in infinitum. per textum in cap. 1. titul. de natur. success. feudi lib. 2. feud. in verbis: *Successiois feudi talis est natura, quod ascendentes non succedunt: verbi gratia, pater filio, inferius vero filius patri succedit, non filia, nisi ex pacto, vel nisi sit sœmneum. Tunc enim succedit filia matri & patri, secundum quosdam, succedit nepos ex filio solus, & sic usque in infinitum: ex latere omnes per masculos descendentes usque in infinitum,*

si

si feudum sit paternum. Nec obstat, quod in contrarium ex text. cap. 1. §. hoc quoque titul. de his qui feud. dar. possunt. a quibusdam obijci solet, successione agnatorum non ultra septimum gradum, extendi posse: idque ob eam causam, quod ultra eum gradum non possit inveniri parentela. Licet enim ulteriores gradus cognationis numerare possimus, ut potest quod generata persona semper per gradum adiciat, attamen propria cognationis appellatione quempiam denotare, admodum difficile est. prout in §. hactenus. Instit. de gradibus cognationis. disponitur. Nam hoc ita demum obtinet, si statim post primum acquirentem, huiusmodi feudum in transversales siue collaterales devoluatur, ut potest quod is sine filijs decesserit, & solos fratres vel alios

lios collaterales reliquerit, atque in investitura de eo expressè cautum sit, quod deficientibus descendentes, ad collaterales ipsius feudum devolvi debeat, ut supra dictum est. Eo etenim casu, ad septimum tantum gradum jus feudi extendi solet. At quando post primum acquirentem seu investitum ad filios vel filium immediate descendit: & postmodum a filio vel filijs ipsius ad agnatos siue collaterales devolutum est, eo casu non est dubium, agnatos etiam ultra septimum gradum, usque in infinitum ad huiusmodi feudum admitti, quod D D. ibidem tradunt. Et est ratio, (quam adfert Afflict. in Cap. 1. titu. de feud. Marchie) quod nimirum eo casu, respectu primi acquirentis, omnes agnati seu collaterales dicantur ipsius descendentes, & in deo

deò merito successio ipsis debeat usque in infinitum. Hinc & itaque, liquidò constat, quod in decidendis causis feudalibus ante omnia inspiciendus sit tenor investituræ, ex qua vis & natura feudi cognosci debet. Investitura autem proprie quidem dicitur possessio: abusive autem modo dicitur investitura, quando haec vel aliud corporeum quilibet porrigitur a Domino feudi, se investitura in facere dicente, per textum in cap. 1. in pr. tit. quid sit investitura. lib. 2. feud. Ac proinde & necessitas imponitur cuilibet Vasallo, ut infra annum & diem investituram a Domino petere cogatur, idque siue dominus ipse mortuus fuerit, siue etiam Vasallus: alias amittit feudum. per textum in cap. 1. tit. qua fuer. prim. caus. benef. amittere lib. 2. feud. in verbis: *Prima*

an-



autem causa beneficii amittendi hac fuit, & adhuc est in plerisque curijs, (sed in nostra Mediolanen. non obtinet) quod si Vassallus per annum & diem domino suo mortuo steterit, quod heredem domini sui investituram petendo, fidelitatem pollicendo non adierit, tanquam ingratus existens beneficium amittit: & converso, si domino superstite Vassallus decesserit, & filius eius per jam dictum tempus neglexerit petere investituram, beneficio carebit. Rationem vero eius rei hanc esse quidam tradunt, quod investituram petere, sit quidam quasi census devotionis & recognitionis ac reverentiae, quae debet domino praestari. Quamvis & si feudum sit antiquum, & filius, sive is, qui defuncto Vassallo succedit, post mortem ipsius in possessione re-

ali feudi inveniatur, non habet necesse novam petere investituram, sed tantummodo antiquae confirmationem. Quales confirmationes & etiam in Regno, praesertim in minoribus feudis, quae de bonis minoribus conceduntur, locum habent, ita ut non sit opus semper petere novam investituram, sed sufficiat antiquae confirmatio. Cuius rei intuitu & in Curia quoque regia, inter Tisenhaus & Barcz actores & successores Simonis de Burg, incolas Livoniae conventos, feria tertia post festum S. Agnetis, Cracoviae, anno domini 1596 quatenus praedicti Conventi, ea bona, quae per Magistrum Livoniae dicto olim Simonis de Burg, auctorem, eiusque successoribus masculinis jure feudi fuerunt collata, & in quorum pacifica pos-

sessione tanquam veri & legitimi praedicti auctoris sui successores, usque ad litem inchoatam fuerant, jure feudi cum suis heredibus habeant & possideant, recte decisum fuit. Actorea parte nequicquam in contrarium allegante, quod filij dicti Simonis Burg primi investiti, divisionem eius feudi inter se fecerint, & quod uno ex dictis fratribus steriliter mortuo, alterius fratris filij, moderni scilicet conventi, in feudi ipsius sorte, sine nova & speciali investitura succedere non potuerint. Nam cum feudum illud paternum fuerit, ut potest ab auctore illorum acquisitum, merito ad illos quoque tanquam ipsius nepotes, sine nova & speciali investitura, devolvi debuerat, prout etiam in cap. 1. tit. de natur. success. feud. lib. 2. feud. iste casus clare admodum

explicatur his verbis: *Paternum autem voco, quicumque ex superioribus id acquisivit: dummodo scias, quod si quis habens beneficium, quatuor superstitis filijs decessat, & feudum ad unum solum ex divisione deveniat, & iste superstitis filijs duobus vel tribus decessat, qui patruelis dicuntur, ad quorum unum feudum similiter pervenit, sicut etiam ex alijs superioribus, vel primis fratribus supersunt masculi, si ille qui feudum habet, decesserit nullo filio relicto: an ad omnes, vel ad quos perveniat, quaeritur? Respondeo ad solos, & ad omnes, qui ex ista linea sunt, ex qua iste fuit. Sed haec de jure quidem communi feudorum ita se habent: secus de jure Saxonico. Nam eo jure & non attenditur jus defuncti, sed tantummodo simultanea investitura, ita*

EX

XX

ut

ut agnati non succedant defuncto etiam in feudo antiquo seu paterno, nisi sint simultaneè investiti: quini-  
mò simultaneè investitus remotior, pari jure succedit cum proximior, non ob-  
servata gradus prerogativa, prout in textu Sax. feud. Cap. 32.  
16 habetur. Eodem modo et  
quavis de jure commu-  
ni per divisione feudi, non  
mutetur natura feudi, per  
tex. in cap. Si quis miles. tit. de succ. feud.  
attamen jure Saxonu, post  
divisione feudi factam, fra-  
ter fratri in eo feudo non  
succedit, nisi de novo sint  
simultaneè investiti, d. cap. 32.  
lib. feud. Sax. Verumtamè hac  
in parte jus Saxonicum feu-  
dale in regno non observa-  
tur: & in decidendis causis  
feudalibus ad consuetudi-  
nes & statuta regni, vel ad  
jus commune feudorum,  
tanquam fontem & origi-  
nem

nem, recursus fieri solet.  
Ex his facile colligi potest,  
quod divisio in bonis feu-  
dalibus fieri possit etiam si-  
ne consensu domini, neq;  
tamen ob id feudum amit-  
tatur, quamvis in alienatio-  
ne feudi secus sit. Eo enim  
casu et feudum, uti ab ingra-  
to aufertur, per express. text.  
in Cap. 1. §. Si quis. tit. de probi. alien-  
nat. feud. per Lothar. lib. 2. feud. ju-  
xta quod in Curia quoq;  
Regali in feudis Lithvanicis  
aliquoties decusum fuit: &  
non ita pridem anno 1602  
feria quarta ante festum S.  
Andree Apostoli Cracovig  
inter Inttigatorem & Pret-  
flus, in controverto idip-  
sum fuisse memini. Quæ  
tamen ita intelligenda sunt,  
quod feudum novum absq;  
consensu domini directu ali-  
enatum, redeat immediatè  
ad dominum, antiquum verò  
ad filios vel agnatos alienan-  
tis,

tis, ut videre est in textu  
cap. 1. tit. Si vassallus feud. prim. cui  
deferat. & ibi, & in materia  
feud. D. D. passim tradunt.  
Cuius rei ea videtur esse ra-  
tio: quia in feudo novo de  
silius domini; in antiquo  
2 verò etià de agnatoru præ-  
judicio agitur, qui non ex  
persona alienantis feudum,  
sed jure proprio, ex pacto &  
providentia primi acqui-  
rentis, feudum petunt. In  
feudo autè novo, filius pa-  
tris personam repræsentat,  
& ex illius jure venit: ideoq;  
ob alienationem à patre fa-  
ctam, feudo à domino pri-  
vati potest, teste Alvarotto  
in c. Tynius. in pr. et §. fin. tit. que  
faciunt prima. caus. benefic. amittend.  
Quamvis in eo, qui portio-  
nem aliquam beneficii alie-  
at absq; scientia domini,  
non procedat. Is enim  
beneficiu quidem retinet,  
fidem promissam serva-  
re non videtur. per textum  
in Cap. 2. §. item que. tit. que sunt pri-  
caus. benefic. amitt. lib. 2. feud. Ac pro-  
inde et alienatio quoq; feu-  
18 di antiqui, seu paterni, non  
valet etiam domini volun-  
tate, nisi agnatis consentien-  
tibus, ad quos beneficium  
sit quandoq; reversurum:  
nec in filiam Vasallus feudum  
poterit confirmare agnatis  
non consensientibus, vel po-  
stea ratum non habentibus.  
Et licet et prohibeatur bene-  
19 ficii alienatio inter agnatos,  
tamen si paternum sit, con-  
ceditur ut sunt expressa ver-  
ba textus, in Cap. 1. de alienatione  
feudi paterni. lib. 2. feudor. Porro  
sunt et alie multe causæ, 20  
ob quas Vasallus feloniam  
committit, & feudo priva-  
ri potest, quæ omnes ex cau-  
sa quidè ingratitude de-  
scendunt, nullo tamen cer-  
to modo definiri possunt.



Quomodo enim Vasallus, quàm humiliter, quàm devotè, quàm benignè, quàm fideliter erga dominum suum debeat se habere, potius ex naturalibus, & bonis Curiarum consuetudinibus percipi, quàm lege aut scripto aliquo possit cōprehendi.

*ut in text. Cap. 1. titul. in quib. caus. feud. amit. lib. 2. feud. habetur.*

Generaliter verò id receptū est, quod ex quibus causis filius ob ingratitudinem à patre exheredari possit; ex iisdem Vasallus quoq; feudū amittere queat. per exp.

*text. in cap. 1. § item qui dominum: in*

verbis: *Prædictis modis beneficium debere amitti, tam naturalis, quàm civilis ratio suadet: quæ potest colligi, si quis novam Cōstitutionem, justas exheredationis causas enumerantem, & alias Cōstitutiones veteres, justas ingratitudinis & repudiij cau-*

*sas,*

*sas, quibus matrimonia rectè contracta solvuntur, & donationes jure perfectæ revocantur, subtiliter scrutatus fuerit. Sed quia natura novus deproperat edere formas, potest multis modis cōtingere, ut alia emergāt causa, quibus videatur justè adimmi posse feudū: ideoq; iudex solers & discretus, & æquitati obsecundare sollicitus, cuncta subtiliter dispensans, provideat, si qua fuerit antiquioribus causis similis seu maior, ut proinde sciat, utrū beneficium sit amittendum, an nihilominus retinendum. tit. quæ. su. pri. caus. benef. amit. 2. feud. Quas itidē privationis causas D D. passim in tractatibus feudorū sigillatim commemorant, & latis prolixè recensent, quas in eo passu consulere cuius licet.*

## OBSERVATIO LXXIII.

VERUM

Vtrum nobilitas per exercitium mercaturæ amittatur?

### SUMMARIA.

- 1 Nobilitas quibus modis amittatur?
- 2 Nobilitati exercitium mechanicarum artium cur deroget?
- 3 Mercatura vtrum derogare possit nobilitati?
- 4 Leges Regni, & jus Civile nobilitati mercaturam officere statuunt.
- 5 Distinctio D D. de mercatura, quomodo deroget natalibus nobilibus?
- 6 Consuetudinis magna est auctoritas.
- 7 Distinctio inter mercaturam uberem, & tenuem.
- 8 Leges Regni mercaturā sordidā in nobilibus damnant.



Non incōmodè his adiungi potest ardua de amittenda

da nobilitate quaestio: Num videlicet mercatura eidem derogare possit? Sanè juris manifesti est, quod nobilitas amittatur per turpitudinem vitæ, quæ in muneribus & officijs sordidis cōsistit; per sordida item exercitia, & artificia, & per omnes artes viles & mechanicas, quæ magis corporis ministerio, quàm industria animi perficiuntur. ut in textu l. nobiliores. Cod. de commercijs. & l. ne quis. Cod. de dignitatib. videre licet. Rationem tamen verò humanius rei, Philosophi alij aliam reddunt: ut potè, quod talium artium Professores præ assiduo labore, umbratilem ac sedentariam vitam ducant: vel (quod magis placeat) ingenij robur, ac animi excelsi vim, quæ nobilibus inesse debet, mercede conducti amittant. Sed tamen an de mercatura idem intelligendum

dum sit, Iurisconsultis non  
sapis de eo convenit, & sa-  
pius in cōtroverso, id fuisse  
me nini. Quia in re, quam  
vis non solum exempla tot  
Principum, Regum, & Im-  
peratorum, qui citra dimi-  
nutionem status sui merca-  
turam exercere soliti erant,  
& etiamnum exercent, ad-  
duci possint; sed etiam ra-  
tio ipsa, mercaturam con-  
firmandae societatis huma-  
nae causa introductam esse  
suadeat: Cūm (experientia  
teste) nihil magis Civitati-  
bus ea sit non tantum uti-  
lius, sed etiā honestius: nec  
solum honestius, verūm et-  
iam magis necessarium.

4 Veruntamen ꝛ praedictis  
non obstantibus, leges no-  
strae, & praxis in Regno ob-  
servata, contrarium suadet.  
Quod etiam à iure Civili  
non alienum est. Id enim  
*textus in l. nobiliores. Cod. de Commer-*

eij.

*eij. et mercat. haud obscure in-*  
nuit his verbis: *Nobiliores*  
*natalibus, & honorum luce*  
*conspicuos, & patrimonio*  
*ditiores, perniciosum urbi-*  
*bus mercimonium exercere*  
*prohibemus, ut inter plebe-*  
*ios & negotiatores facilius*  
*sit emendi vendendiq; com-*  
*mercium* Cui concordat e-  
tiam textus in l. ne quis. Cod. de  
dignitat. ubi negotiatores ab  
omni dignitate repelluntur:  
quinimo nec militiae nomē  
dare possunt. tot. titul. Cod. Ne-  
gotiatores ne militent. Solent e-  
nim (ut inquit Vlpianus.  
in l. iustissime §. proponitur ff. de Edi-  
lizio edicto) ad lucra impia pro-  
niores esse: Et sacra scriptu-  
ra, Mercatorem manus à  
scelere puras vix habiturū,  
dicit. Ecclesiast. 24. Nec de-  
sunt ꝛ qui hanc quæstionē,  
& varietatem opinionum, 5  
distinctione temperandam  
esse existimant. Quidam

enim

enim tradunt, mercaturam  
eo casu praedicare nobili-  
tati, si quis per se eam exer-  
ceat: secus si per alios, ut  
quia opera & ministerio ser-  
vorum utatur. Quod faci-  
le refellitur per expressum  
text. in l. 2. §. 1. ff. de administr. rer.  
ad Civitatem pertinentium. Nā quod  
quis suo nomine exercere  
prohibetur, id per alium a-  
gere non potest: de quo etiā  
Accursius ibidem notat. Alij  
verò id ita de mum verum  
esse statuunt, nisi consuetu-  
do vel necessitas cuiuscūq;  
loci contrarium observet.  
Quemadmodum id in Ita-  
lia, Britannia, Lusitania lo-  
cum habere, Bodin⁹ de Re-  
pub. scribit. Quamvis ꝛ ve-  
rò magna sit vis & autoritas  
consuetudinis cuiusq; loci;  
non tamen usq; ad eò suo  
valituram momento, ut auc-  
tationem vincat, aut legem.  
*Imperat. Constant. in l. consuetudines. 2.*

Cod.

*Cod. quae sit longa consuetudo. defi-*  
nivit. Ac proinde in his eti-  
am locis, in quibus talis est  
consuetudo, ut mercatura  
nobilitati non derogat, il-  
lud animadvertendum esse  
existimarem: Vtrum ꝛ quis  
magnam & uberem, an ve- 7  
rò tenuem & quæstuosam  
exerceat mercaturam. Mer-  
catura siquidem (teste Cice-  
rone) si tenuis est, sordida  
putanda est, si magna & co-  
piosa, multa undiq; appor-  
tans, multisq; sine vanitate  
impartiēis, non est admodum  
vituperanda. Et ideo hu-  
iusce modi negotiationem  
seu mercaturam, nihil de-  
rogare splendori natalium,  
& nobilitati, glossa etiam in  
verbo publice, in Clemen-  
tina, de vita & honestate Clerica-  
rum. testatur. Pro regula e-  
tenim generali tenendū est:  
Omnia exercitia, in quibus  
est turpis lucri seu quæstus

oco



occafio & captatio, ac præterea omnia officia, in quibus eit turpis quædam operarum locatio, nobilitari præiudicare, prout etiã Tiraquell. in suo tractatu de nobilitat. cap. 37. num. 4. & 34

8 num. 50. notat. Nec ꝑ multum ab eo leges & Constitutiones Regni recessisse videntur. Nam & illæ sordidam & quætuosam mercaturam, ut potè quæ pondere aut mēfura minutim perficitur: & alias actiones viles damnant, prout de eo Statutum Regis Alexandri in Radom Anno 1505 factum, disponit his verbis: Quorum tamē (scilicet nobilium) parentes, & ipsimet vivant, & vixerint ad instar aliorum nobiliū in Regno: & non exercuerint, vel exerceant eas artes, & actiones, quas cōmuniter ciues, & qui in civitatibus moran-

rantur, exercere solent. Per contrarium enim vsum, nobilitas ipsa in popularem & plebeiam conditionem transire solet.

## OBSERVATIO LXXV.

Vtrum bona eorum, qui mortem sibi adferunt, confiscari debeant?

### SUMMARIA.

Bona eorum, qui metu pararum, mortem sibi adfescunt, fisco applicantur.

Qui tadio vitæ, aut impatientia doloris, manus sibi infert, non punitur confiscatione bonorum.

Textus juris Saxonici, de his qui vitam sibi adimunt, quomodo intelligendus sit?

Cadavera eorum, qui mortem sibi consciverunt, an sepultura tradi debeant?

His qui impatientia doloris, aut simili ex causa se ipsos

exanimarunt, sepultura denegari non debet.

**V**nesta certè, non infrequens tamen quæstio praticari solet: An bona eius, qui sibi ipsi mortē conscivit, fisco applicari debeant?

1 In ꝑ hac quæstione distinctio juris civilis tenenda est, quæ in l. 3. in pr. ff. de bonis eorum, qui mort. sibi consciver. proponitur his verbis: Qui rei postulati, vel qui in scelere deprahensi, metu criminis imminentis mortem sibi constituerunt, heredem non habent. Papinian. tamē lib. 16. responsum ita scripsit: ut qui rei criminis non postulati, manus sibi intulerint, bona eorum fisco non vindicentur. Et subiungitur ibidem diversitatis ratio: Non enim (inquit textus) facti sceleritatem esse obnoxiam: sed cōscientia metum in reo

velut cōfesso teneri placuit. Quod ꝑ tamen ita verum est, si tadio vitæ, aut impatientia doloris, aut alio simili casu vitam sibi ademerit: non autem si nulla huiusmodi præcedēte causa hoc fecerit. per exprellū textum in d. l. 3. §. 6. in verbis: Sic autem hoc distinguitur: interesse qua ex causa quis sibi mortem conscivit, sicuti cum queritur, an is, qui sibi manus intulit, & nō perpetravit, debeat puniri quasi de se sententiam tulerit? Nam omnimodo puniendus est, nisi tadio vitæ, vel impatientia alicuius doloris coactus est hoc facere. Et merito (inquit J. C. Marcianus) si sine causa sibi manus intulit, puniendus est. Qui enim sibi non pepercit, multo minus alij parceret. Et hoc idem Imperat. Antonius in l. 1. Cod. de bon. eor. qui mort. sibi

consciā. statuit talibus verbis:

*Eorum demum bona filio vindicantur, qui conscientia delati, admissiq; criminis, metuq; futura sententia manus sibi insulerunt. Ea propter fratrem vel patrem tuum, si nullo delato crimine, dolore aliquo corporis, aut radio vitæ, aut furore, vel insania, aut aliquo casu, vitam suspendio finisse constiterit; bona eorum tam ex testamento, quàm ab intestato, ad successores pertinebunt.* Quæ distinctio-  
 3 *ne textus etiam Iuris Saxo. lib. 2. artic. 31. temperatius esse videtur, cuius hæc sunt verba: Qui per sententiam iudicis interficitur, vel qui se ipsum interfecit, eius succedat cognatus. Et ita summa juris utriusq; æquitate in Curia Regali, inter Kręski Supatorem Sac. R. Metris, & successores cuiusdā dicti*

Sce-

*Sceika, incolæ Civitatis novæ Varisouien. Año 97 die xi. Aprilis. Et à DD. Assessoribus Curie eiusdē anno 99, feria sexta post festum S. Bartholomæi Apostoli, inter Wilhelmum Grym, & Kin, Scotum, pronunti-  
 4 ciatum fuit. Porro t̄ Coronidis instar circa præsentem quaestionem, etiam hoc notandum est, quod licet regulariter propter memoriā humanæ conditionis, mortuorum corpora sepulturæ tradi debeant. per textum  
 in l. 27. ff. de cōdit. insti. lib. 28. tit. 7. in verbis: Laudandus est magis, quàm accusandus ha-  
 5 re, qui reliquias testatoris non in mare, secundū ipsius voluntatē abiicit, sed memoria humana conditionis, sepultura tradidit. In hoc tamē casu, dum videlicet quis sibi ipsi contulit mortem, sepultura honesta, & publi-*

ca

ca oratione omninò privari debet. iuxta cap. placuit. 23. qu. 5. cuius is est tenor: *Placuit, ut qui sibi ipsi, voluntarie, aut per ferrū, aut per venenum, aut per precipitiū, aut per suspendium, vel quolibet modo violentiā inferunt mortem, nulla prorsus in oblatione commemoratio fiat, neq; cum Psalmis ad sepulturā eorum cadavera deducantur.* Etc. Verum ut ego sæpius in civitatibus Germaniæ factum vidi, tales supra rastrū educi, & in campo sepeliri, aut in profluentem proijci, id quod etiam glossa in d. artic. 31. monere videtur. Quod t̄ tamen non de  
 5 his, qui ex impatientia doloris, aut correpti phrænesi, seu alia mentis insania, mortem sibi cōsciscunt, sed de his, qui ex desperatione, vel metu pœnæ, manus sibi inferunt, intelligi debet. Illi enim

enim sicut bonis suis non proscribuntur; ita etiam sepultura decenti & honesta minimè privari possunt. Hi autem, quia non solum corpus, sed & animā suam nefariè perdunt, idcirco merito hac ignominiosa sepultura afficiuntur, prout notat  
 Iodocum Damhod. in praxi rerum crimin. Cap. 88 num. 6.

## OBSERVATIO LXXVI.

Præscriptio longissimi temporis quando locum habeat?

### SVMMARIA.

*Præscriptio 30. annorum omnem tollit actionem.* 1

*Præscriptiones cur introductæ?* 2

*Longissimi temporis præscriptio etiā male fidei possessori prodest.* 3

*Iure Canonico semper bona fides requiritur.* 4

Y y 2

In



5 In bonis Ecclesia immobili-  
bus, qualis praescriptio lo-  
cum habeat?

6 Ecclesia Romana centū an-  
norum praescriptioe gaudet.

7 Res D & O dicata nunquā  
praescribi possunt.

8 Decima sunt res Deo di-  
cata, & nullo modo sacer-  
dotibus auferri possunt.

**P**raescriptio +  
longissimi tempo-  
ris, id est 30. anno-  
rum, secundū jura Civilia,  
omnem omnino actionem,  
sive illa sit in rem, sive in  
personam, tollit. ut patet ex  
l. sicut in rem. 3. C. de praescript. 30. vel  
40 annorum. lib. 7. titu. 39. quam  
propter singularem eius di-  
spositionem, prout in se est,  
adiungere, non abs re fore exi-  
stimavi: Sicut in rem specta-  
les, ut de universitate ac  
personales actiones, ultra  
triginta annorum spatium  
minimē protendantur: sed

si qua res, vel jus aliquod po-  
stuletur, vel persona quali-  
cunq; actione, vel persecu-  
tione pulsetur: nihilominus  
erit agenti 30 annorum pra-  
scriptio metuenda. Eodem  
etiam jure in eius persona  
valente, qui pignus vel hypo-  
thecam non a suo debitore,  
sed ab alio per longum tem-  
pus possidente, nititur vin-  
dicare. Quae ergo antea  
non motae sunt actiones, 30  
annorum jugi silentio, ex quo  
jure competere ceperunt, ut  
vendi ulterius non hab. aut  
facultatem: nec sufficit pre-  
cibus oblatis speciale quoda-  
dam (licet per annotationem)  
promeruisse responsum,  
vel etiam in iudicijs allegas-  
se: nisi allegato sacro refera-  
pto, aut in iudicio postulatio-  
ne deposita, fuerit subsequen-  
ta per executorem conuen-  
tio: non sexus fragilitate, nō  
absentia, non milita contra

hanc

hanc legem defendenda, sed  
pupillari etate duntaxat,  
(quamvis sub tutoris defen-  
sione consistat) hanc eximen-  
da sanctioni. Nam cum ad  
eos annos per venerint, qui  
ad solitudinem pertinent  
curatoris, necessario eis si-  
militer ut alij, annorum tri-  
ginta intervalla servanda  
sunt. Haec autē actiones an-  
tis triginta continuas extin-  
guantur, quae perpetuae vide-  
bantur, nō illa quae antiquis  
temporibus limitabantur.  
Post hanc verō temporis de-  
finitionem, nulli morandi  
ulterius facultatem patere  
censemus, etiam si se legis ig-  
norantia excusare tentave-  
rit. Ac licet jus Civile æ-  
quitati naturali repugnare  
hac in parte quibusdam vi-  
deatur; verior tamē eorum  
est sententia, qui non tam  
contra, quam praeter natu-  
rae jus, (ut nimirum quod

juri naturali deerat, per jus  
civile suppleretur) jura haec  
de praescriptionibus inven-  
ta, & æquitati maximē  
consentanea esse statuunt,  
idq; in odium desidū ho-  
minū, & sui juris contemp-  
torum, ut habet textus in  
l. fin. c. de annal. except. propter  
bonum verō publicum, ne  
scilicet quarundam rerum  
diu & ferē semper incerta  
dominia essent. ut l. 1. ff. de  
vindic. & usurp. & insti. cod. in prin.  
dicitur. Ac ut etiam aliquis  
esset litium finis. l. ult. ff. pro suo.  
Quamobrem + communi-  
ter omnes DD. juris, hanc  
longissimi temporis pra-  
scriptionem etiam male fi-  
dei possessori prodelle tra-  
dunt. per textus in l. 1. § ad  
haec. c. de annal. praescript. & auth. ma-  
le fidei. c. de praescript. longi. temp.  
in verbis: *Viola fidei posse-  
ssore alienanti, cessat longi  
temporis praescriptio, si ve-  
rus dominus ignoret suum*

ju-

jus

ius *Alienationem factam,*  
*speratur ergo triginta anno-*  
*rum defensio.* Quacvis t  
 4 jure Canonico semper bo-  
 na fides requiratur, per ma-  
 nifestum text. Cap. vii. ext. de  
 prescriptionib. lib. 2 tit. 26. cuius  
 is est tenor. *Quoniam om-*  
*ne quod non est ex fide, pecc-*  
*catum est, Synodali iudicio*  
*definimus, ut nulla valeat*  
*absq. bona fide prescriptio,*  
*tam Canonica, quam Civi-*  
*lis: cum generaliter sit omni-*  
*constitutioni, atq. consuetu-*  
*dini derogandum, qua absq.*  
*mortali peccato non potest*  
*observari.* Unde oportet, ut  
 qui prescribit, in nulla tem-  
 poris parte rei habeat con-  
 scientiā aliena. Quam sen-  
 tentiam uti equiorem, &  
 melioribus rationibus ful-  
 citam, Camera Imperialis se-  
 quitur, prout notat. Andr.  
 Geil lib. 2. obs. 18. num. 4. juxta  
 quod in Curia etiam Regali,

li, in causa civium Nuren-  
 sium dictorum Bogudonie  
 anno 1597. die 7 Maij, pra-  
 cticatum memini. Porro f  
 5i in bonis Ecclesiae immobi-  
 libus, actionibusq. ei com-  
 petentibus, quacvis jure  
 Codicis, non nisi centum  
 annorū locum habeat prae-  
 scriptio, ut habetur in l. fin.  
 Cod. de sacros Eccle. in verbis: *Lon-*  
*gissimum vitæ hominū tem-*  
*pus eligimus, & non aliter*  
*eam actionem finire conce-*  
*dimus, nisi centū annorum*  
*curricula excesserint.* Et in  
 Novell. 9. ibi: *Sed centum tan-*  
*tummodo annorū lapsu tem-*  
*poralem exceptionem eis opo-*  
*poni sancimus, videre licet.*  
 Verumtamen hoc Privile-  
 giū a centum annorum in  
 quadraginta postea mutatū  
 esse. Novell. Constit. iii probat,  
 his verbis: *In illis nāq. (ut*  
*dictum est) negotijs, religio-*  
*sis contractus, memorato*  
 quas

quadraginta annorum pri-  
 vilegio volumus perfrui, in  
 quibus ex centum annorum  
 prerogativā constitutio nos-  
 tra contulerat. Quod etiā  
 auth. quas actiones (ex ea-  
 dē Novella desumpta) tras-  
 dit in verbis: *Quas actio-*  
*nes &c. Cod. de sacrosan. Eccles.*  
*Nec desunt qui per d. Novell.*  
*xi, solummodo d. l. fin. C. de*  
*sacros. Ecclesijs, non autem d. No-*  
*vell. 9. correctam esse existi-*  
*mant: ac proinde in occi-*  
*dentalibus, manente prae-*  
*scriptione centū annorum:*  
*orientalibus tantummodo*  
*4 Ecclesijs praescriptionē qua-*  
*draginta annorum compe-*  
*tere ex eo inferūt, quod vi-*  
*delicet d. Novell. cxi. The-*  
*odoro Orientalium prae-*  
*toriorū Praefecto inscripta sit,*  
*Quod veritati minimē con-*  
*sentaneū esse viderur. Neq;*  
*enim illud de Praefecto prae-*  
*toriorum Orientali, ad in-*  
 du-

ducendā specialitatem, mul-  
 tum facere potest: multæ si-  
 quidem huiuscemodi No-  
 vellæ ad Orientis praefectos  
 inscriptæ in jure reperun-  
 tur, quas ad Occidentales  
 non pertinuisse, nemo di-  
 xerit. Verū hæc omnia  
 de Ecclesijs particularibus,  
 non etiam de Romanā Ec-  
 clesia in specie, quæ est ca-  
 put omnium Ecclesiarum,  
 accipienda sunt: hæc enim  
 sola centum annorum prae-  
 6 scriptione gaudet, per expr.  
 text. in d. auth. quas actiones. in verbis:  
*Sola Romana Ecclesia gau-*  
*dente centum annorum spa-*  
*cio vel privilegio.* Quod et-  
 tiam Accursius in d. l. fin. in  
 verbo annorum. Cod. de sacro-  
 san. Ecclesijs, innitendo juri  
 Canonico, probat. per text.  
 in Cap. cum vobis 14. in verbis:  
*Licet igitur tam legali, quā*  
*Canonica sit definitio sta-*  
*tutum, ut contra Rom. Ec-*  
 cle-



clesiam, quæ gaudet privilegio specialis, non nisi centum annorum præscriptio locum sibi valeat vindicare. *extr. de præscriptionibus.* Cui etiam ad stipulatur textus, in cap. nemo. 16. qu. 3. ibi: *Sed et veneranda Romana leges divinitus per ora priorum principum promulgata, rerum eius præscriptionem, non nisi per centum annos admittunt.* Ad extremum ¶ sciendum est, quod res DEO dicatæ, & merè ad cultum DEI. pertinentes, quales sunt suppellex sacra, & proventus primitiarum, ac decimationum, nulla præscriptio tolli possint. Quæ etenim ab initio non valent, nec tractu temporis convalescunt. per express. textum in l. quæ ab initio ff. de reg. jur. Illud siquidem plus quam manifestum est, quod res sacræ, religiose, & sanctæ, divini juris sint, & nullius in potestate esse possunt. per textum in §. nullius. Instit. de rerum divisione. Decimæ verò ¶ DEO mandante sacerdotibus & Levitis separatæ sunt, ut de sorte Dni. viverent, qui in eius sorte connumerantur. Num. cap. 18. Proinde nullius Privilegio, nec Pönificis rescripto laicis concedi possunt. Rescripta enim & Privilegia contra jus elicitæ, nisi talia sint, quæ non lædant alium, & prosint petenti, nullius momēti esse censentur. per tex. in rescripto. 7. Cod. de precib. Imperat. officien.

**OBSERVATIO**  
LXXVII.  
De præscriptioe rerū mobilium & immobilium  
**SUMMARIA.**  
Iure Civili res mobiles & 1  
immobiles, quando præscri-  
buntur? 2  
In præscriptione possessio ca- 2

- tinua requiritur.
- 3 Differentia inter præscriptionem & Usucapionem.
- 4 Bona fides & certus titulus in præscriptione adesse debet.
- 5 Publiciana actio qua dicatur?
- 6 Iure Saxon. res mobiles præscribuntur anno & die.
- 7 Dies in iure Saxonico accipitur pro termino sex septimanarum.
- 8 Res immobiles & hereditas 31 annorum & diei spatium præscribi potest.
- 9 Fiscus quando præscribat?
- 10 Præscriptio currit à tempore scientiæ.
- 11 Ignorantia duplex, juris & facti.
- 12 Ignorantia juris quibus non nocet.
- Ed an præscriptio rerum etiam mobilium vel immobilium, eodem tempore intervallo finiatur? Et ¶ 1  
jure quidem Civili res mobiles præscribuntur triennio: immobiles verò, ut sunt res soli, longo tempore hoc est decem annis inter præsentem, & viginti inter abentes. Institution. de usucap. in pr. & l. unica. C. de usucapion. trans. for. Quæ ¶ in re possessio continua & non interrupta requiritur, quod ex definitione usucapionis, quæ habetur in l. 3. ff. de usucap. & usurpation. colligi potest, ubi dicitur: Quod usucapio sit ad ectionem dominij per continuationem possessionis temporis lege definita. Congruit textus in Instit. de usucap. circa princ. quamvis præscriptio quasi possessione interdum contenta sit, ut in his rebus, quæ possideri nequeunt per text. in l. 4. §. si viam. 27. in verbis: quia nec possideri intelligitur jus corporale &c. ff. de usucapio.
- Zz Va-

3 Unde ꝑ liquidò constat, usucapionē dici rerum corporalium: præscriptionem verò incorporaliū. Nunquam enim res incorporales dicuntur usucapi, sed præscribi duntaxat. l. 1. C. de annat. si except. lib. 7. tit. 40. quamvis res corporales secundū jus novissimū etiam præscribi rectè dicantur. Requiritur ꝑ etiam in hac præscriptione bona fides, & certus aliquis titulus juris, ut scilicet possessor rei, titulo emptionis, vel aliquo alio (quales multi in jure reperiuntur, ut videre est in l. 1. §. 1. ff. de public. in rem actio) rem acquirat, & alienantem verum eius dominum esse credat. Exempli gratia: Si hæres rem defuncto comodam aut locatam, vel apud eum depositam, existimans hæreditariam esse, bona fide accipienti vendiderit, aut do-

donaverit, aut dotis nomine dederit, quin is, qui acceperit, usucapere possit, dubium non est: quippè cum ea res in furti vitium non ceciderit, quum utiq; hæres, qui bona fide tanquam suam alienaverit, furtum nō committat. prout est textus in §. furtive. 2. Instit. de usucap. & longi temp. præscript. ubi plura quoq; de his videre licet. Quæ bona fides etiam ipso tempore acquisitionis adesse debet: prout in l. cum qui. 7. §. fin. ff. de public. in rem act. libe 6 tit. 2. traditur his verbis: *Nec quisquam putet, hoc nos existimare, sufficere initio traditionis ignorasse rem alienam, uti quis possit Publiciana experiri, sed oportere & bona fide emptorem esse.* Dicitur ꝑ autē Publiciana in rem actio, si quis id, quod traditur, ex iusta causa non à domino, & nondū usucaptum,

qua-

quasi usucaptum petit, ut Instit. de actio. §. namq; 4. & l. 1. ff. de public. in rem actio. luculenter traditur. Porro jus Saxonū longè aliter se habet. ꝑ Nam hoc jure res mobiles (quatenus non adhærent hæreditati) præscribuntur anno & die, id est sex septimanis. ut notat glossa Spec. Saxon. lib. 1. artic. 28. Et clarius est textus lib. 2. artic. 44. his verbis: *Quicumq; per annum & diem bona sine justa contradictione possederit, in eis iustā habet possessionem.* Item lib. 3. artic. 38. ibi: *Quicquid homo per annum & diem non possedit, pro hoc impetrat statim tenetur respondere.* ꝑ Dies autem hic accipitur pro spatio sex septimanarum, idq; ad instar peremptorij termini pro tribus edictis, quatuordecim diebus invicē se distantibus, à iudice impetrati, prout traditur. sp. Sax.

lib. 2. art. 24. in princ. & lib. 2. art. 3. Secus est ꝑ si res iunctæ sunt immobili quæ hæreditatis nomine petuntur: quia tunc præscriptio fit secundum naturam hæreditatis, puta spacio 31. annorum & diei. Immobilia etenim tanto temporis intervallo præscribi posse, expressus textus Spec. Sax. lib. 1. artic. 28. testatur his verbis: *Proprietas & fundus non nisi post trigesimum & unum annum diemque adversus Saxonem in Saxonia præscribuntur.* Quibus adiungi possunt etiam ea, quæ observatione præcedenti dicta sunt, Et praxis Curia Regalis id ipsum probat, prout ex decisione in causa successorū cuiusdam Grabski cum quodam cive Lancien: feria quarta post festum S. Bartholomæi Apostoli Anno 99. à DD. Attelso-

lib. Z z 2 ri-



ribus facta liquet. Sed hæc præscriptio in absentibus tantummodo locū habet: contra præsentibus enim bonorum alienationem audientes & tacentes, unius anni & diei currit præscriptio, per

textum Spec. Saxon. lib. 2. artic. 6.

9 Nisi forte etiam Fiscum ob favorem & Privilegium eiusdem, hac præscriptione gaudere dicamus, prout id innuere videtur textus d. lib. 2.

10 artic. 28. Sciendum tamen est, quod præscriptio non currat, nisi à tempore scientiæ, quā duplici modo DD. juris considerare solent. Aut enim quis ignorat eum, de

11 cuius hæreditate agitur, esse mortuum: tunc quia committitur ignorantia facti, non nocet præscriptio. per text.

in l. error. 7. Cod. de iur. & facti ignor.

Aut ignorat ius in iura: eo casu locus est præscriptioni.

Ius enim publicum & Con-

stituti-

stitutiones Principum, nec ignorari à quoquam, nec disimulari debet. prout Imp. Valen & Arcad. in l. pen. Cod. de iur. & facti ignor. rescripserunt: Exceptis tamen certis personis, quæ jura scire non possunt, ut potè militibus, foeminis, & minoribus. per text. in l. 1. & l. fin. Cod. de iur. & facti ignorans. & l. reg. 9. ff. eodem: item rusticis. ut in l. si quis. 5. §. 22. in verbis: *Vel per rusticitatem edicti prætoris vel Sciti aperuit.* ff. ad Scitum Syllan. & in l. ex quacumq. 2. §. fin. in verbis. *rusticitate enim hominis parcendum est.* ff. si quis in ius vocat. non ierit.

## OBSERVATIO LXXVIII.

Injuriarum quomodo  
agi possit?

### SUMMARIA.

Injuriarum agi potest ci-

vile-

vileter & criminaliter.

2 *Actione una intentata, non datur recursus ad aliā.*

3 *Judicium criminale & civile competat ex eodē facto, non tamen ad idem persequendum.*

4 *Explicatio l. 2. §. 1. ff. de injurijs, & l. 4. ff. de publicis iudicijs.*

5 *Actio actionem quando non perimat.*

1 **E**neraliter tamen de quavis injuria, si ve levi sive atroci, potest is, qui eam passus est, agere vel civiliter, vel criminaliter. per express. text. in §. summa. Institution. de injurijs. in verbis: *In summa sciendum est, de omni injuria cum qui passus est, posse vel civiliter, vel criminaliter agere, vel civiliter.* Ita tamē ut seorsim agatur, & utraq; actio tendat ad vindictā, non autē ad rem.

ut habetur. in l. cum emancipati. 2. §. emancipatus. 4. de collat. bonorum ubi dicitur: *Quod si filius emancipatus iniuriarū habeat actionem, nihil conferre debeat, cum magis vindicta, quā pecunia habeat persequutionem.* Unde tamen consequens est, quod una harum actionum intentata, non possit fieri recursus ad aliā, per express. text. in l. quod Scitum. 6. in verbis: *Nec enim prohibendus est privato agere iudicio, quod publico iudicio praeiudicatur: quia ad privatā causam pertinet. Plane si actum sit publico iudicio, denegandum est privatum.* Similiter ex diverso, ff. de injurijs. Et est ratio quia æquum non est bis eiusdem facti vindictam petere & idem admissum pluribus legibus puniri. Quod etiam gloss. juris Sax. lib. 3 art. 43. versic. auch soltu mercken.

ut

no-

notat. Et Curia Regalis id ipsum pro jure tenet, prout etiā in causa Martini Wels solomski, cum civibus Der-schauwen. anno 91, pronuntiatum fuisse constat. Nec quicquam obstant ea, quæ ex legibus in contrariū ad ferri possunt. Et primo quidem ex l. nunquam ff. de obligat. et l. nunquam ff. de regulis juris. *Ubi dicitur, quod pluribus actiōibus præsertim pœnalibus concurrentibus, una aliam nō consumat.* Item ex l. cum ex uno ff. de obligationibus. quæ cum ex delicto plures actiōes nascuntur, omnibus experiri permittit. His enim ita responderi potest, quod ea sit quidē legū ordinaria natura, ut singulis delictis singulas pœnas infligat, per text. in l. Sanctio. in fin. ff. de pœnis. et l. Senatus ff. de accusat. plerumq; tamen pro delicti & criminis gravitate, plures pœnas imponere solent, id-  
quæ

quæ vel coniunctim, vel sub alteratione. Quoties itaque lex coniuncti plures pœnas infligit, unius impositione altera non consumitur. d. n. nunquam. Secundo verò casu, in potestate Iudicis est, utram pœnam imponat, per text. in l. si fugitivus. Cod. de servis fugit. et in l. 1. §. exa-pilatores. ff. de effractoribus. Alioqui pœnarum & actionum electione actori aut reo permitta, ille duriorē, hic mitiorem semper eligeret. Et hæc quidem obtinent, quoties eadem lege diversæ pœnæ inponuntur. Sed si diversis legibus diversæ pœnæ statutæ sint, in potestate itidem Iudicis erit, quam pœnam imponere velit, si nimirum lex posterior priorem non expressè abro-gaverit, alioquin posterioris legis pœnā imponere debet. argumento l. ult. de constit. principum.

&amp;

et l. quoties. ff. de obligat. Nisi lex utramq; imponi voluerit; ut in specie. d. l. 1. Cod. de fugitivis, et l. qui sepulchrum. Cod. de sepulchro violato. Secus t̄ verò est, quando Iudicium Civile & criminale ex eodem facto dantur eidem contra eundem, non tamen omninò ad idē persequendum: veluti propter servum occisum competit actio legis Aquiliæ de damno, & accusatio ex lege Cornel. de sicarijs. ut in l. prætor. 3. §. 1. ff. de iniurijs. et in l. 23. ff. ad leg. Aquil. exprimitur his verbis: *Si dolo servus occisus sit: Et lege Cornelia agere dominum posse constat, Et si lege Aquilia egerit, præjudicium fieri Cornelia non debet: Ita ut etiam alterum post alterum possit institui, ut habetur. in l. unica. C. quando civilis actio crimin. præjudic. &c.* his verbis: *A plerisque prudentium generaliter de-*

fi

finitum est, quotiens de re familiari Et Civilis Et criminalis competit actio, utraq; licere experiri: siue prius criminalis, siue civilis actio moveatur: nec si civiliter fuerit actum, criminalem posse consumi, Et similiter e contrario Et c. Nec obstat t̄ l. 2. §. 1. ff. de iniurijs. et l. 4. ff. de publicis iudicijs. quibus in locis dicitur: *Actione legis Aquilia Et similibus, fieri præjudicium iudicio publico.* Id enim non ita accipiendum est, quasi iudiciū publicum propter intentatam prius actionem l. Aquiliæ denegetur, sed quod probationes in hac actione productæ, noceant etiam in iudicio publico. Exempli gratia. Si agens l. Aquilia probaverit te occidisse servum meum, hæ probationes tibi postea nocebunt etiam in iudicio criminali l. Cornelia.



5 *l. x.* Porro ꝑ ab hac regula, quod actio actionem non perimat, excipiuntur quædam: & primo quidem iudicia contraria, quorum uno electo, alterum perimitur, exempli gratia non potest quis accusare testamentum tanquam falsum, & ex eo petere legatum. *l. 6. c. de falsis.* Secundó, iudicia quasi contraria, quorum unum ex eventu alterius pendet, ut puta si vindicem dominiū eius, quem plagio interverxisse dicor, prius terminanda est quæstio civilis de dominio, quàm criminalis de plagio: quia si servus meus iudicabitur, plagium amplius dici non potest. per text. in *l. præf. 8. c. ad l. Fabiam de plagiar.* Terrió, crimen falsi: Nam si testamentum in causa civili falsum esse dicatur, similiter prius terminabitur causa Civilis, quàm

quàm de crimine cognosca-  
tur. l. pen. & ult. §. ad l. Cornel. de  
falsis. & l. 2. C. de ordin. iudic.

OBSERVATIO  
LXXIX.

De iniuria reali, & ver-  
rigeldo.

*SUMMARIA.*

*Realis injuria quomodo fiat?*

*Injuriarum actio Civilis  
qua dicatur?*

*Criminaliter injuriarum  
quando agi dicitur?*

*Pena extraordinaria de-  
finitio.* 4

*In criminalibus causis circa 5  
'circumstantie consideranda  
sunt.*

*Iure Saxonum quando le- 6*  
*vis committitur injuria,*  
*quid juris sit?*

*Reus injuriam refarciens  
ante latam sententiam, ab-  
soluitur ab impetitione acto-  
ris, & observatione Iudicii.*

per sententiam interlocutoriam.

8 Differentia inter multa,  
emendam, & verigeldum.


9 *Realis injuria gravior  
quomodo puniatur?*

IO Iure Civili vulneranti ho-  
minem liberum, qualis pœ-  
na imposita sit?

11 *In Regno de injurijs esti-*  
*mandus, juris Saxonici dis-*  
*positio non attenditur.*

Verigeldus juris Saxon:  
quid in se contineat?



 **Mnis injuria**  
fit aut re, aut ver-  
bis, aut literis, de  
quibus sigillatim ad præ-  
sens dicendum est. Et pri-  
mò † quidem re committi-  
tur injuria, quoties manus  
inferuntur alicui. per text.  
l. i. §. i. ff. de injurijs. quod fit  
quando quis pugno pulla-  
tus, aut fustibus cæsus, vel  
etiam verberatus erit. §. inju-  
ria.

ria. Instit. eodem. vel si quis do-  
mum suam vi introitā di-  
cat. §. sed & lex. Instit. eod. De  
tali igitur iniuria, sicut & de  
alia quavis, ei, qui eam pas-  
sus est, civilis vel criminalis  
datur actio: prout obs. præ-  
cedenti dictum est. Porro *f*  
civiliter pro injuria tunc a-  
gitur, quando actor adiudi-  
cari sibi poenam petit, quæ  
tamen non ex arbitrio eius,  
sed æstimatione facta per  
judicem, & benè perpen-  
sata qualitate facti, loci, & per-  
sonæ, reo imponitur, p. exp.  
text. in L. constitutionib. 37. §. 1. ff. de injur.  
Criminalis *f* verò est actio,  
quando actor delinquentē  
poena corporali, aut alia  
quapiam simili petit affici:  
quod indec. iudicis arbi-  
trio relinquatur. per text. in  
§. in summa sciendum Instit. d. tit. de  
injuris. in verbis: *Si autem*  
*criminaliter agatur, officio*  
*iudicis extraordinaria pœ-*

4 *na reo irrogatur. Hæc tatem extraordinaria poena in l. vii. ff. de iniur. definitur his verbis: De injuria (inquit ibidē ICtus) num extra ordinem ex causa Et persona statui solet. Et servi quidem flagellis casti, dominis restituuntur: liberi verò humilioris quidem loci fustibus subijciuntur: ceteri autem vel exilio temporali, vel interdictione certa rei coercentur. Quamvis communiter DD juris criminaliter etiam tunc agi existiment, cum pecunia applicatur fisco: quod juri Saxonum omnino repugnare videtur. Id enim statuit, actionem criminalem non aliter dici, nisi quando poena corporalis infligitur delinquenti: prout ex generali regula eiusdem juris colligi potest, quæ ex Sp. Sax. lib. 3. artic. 32. exprimitur his verbis: In*

quos

*quocunq; judicialiter actor verigeldum aut emendam acquirit, in eodē iudex multa etiam, siue poenam, si vult, obtinebit. Vnde cōsequens est, illam actionem, in qua iudici multa applicatur, non posse dici criminalem. Nam hoc casu una eademquē actio esset ex parte criminalis, & ex parte civilis, quod fieri non potest. Cum una eademq; res diverso jure censeri non possit. per textum in l. cum qui ades. ff. de vscap. Ac præterea notandum est, quod in criminalibus, prout in civilibus causis, qua-*

5

*litas facti, loci, & personæ diligenter perpēdi debeant. Atrox enim injuria (teste Iustinian. in §. atrox. Instit. eodem) æstimatur vel ex facto, veluti si quis ab alio vulneratus sit, vel fustibus castus: Vel ex loco: veluti si cui in theatro, vel foro, vel in con-*

spe-

*spectu Prætoris injuria facta sit: vel ex Persona: veluti si Magistratus iniuriam passus fuerit: vel senatori ab humili persona injuria facta sit. Iure t quoq; Saxonomicum, si levis & parva sit realis injuria, puta cum quis pugno pulsatus, aut modicè vulneratus est, reus multam & emendam præstando liberatur, ut notat Chilian. Konig in Practica cap. 58. num. 6. per text. Sp. Sax. lib. 2. art. 63 his verbis: Qui alium baculaverit, ita quod loca tumescant lassa, vel cuti eius cruentas scissuras sine carnis vulneratione imposuerit, si hoc coram iudice, præcone, vel sculteto Et villanis, cum scissuris recentibus proponetur, Et si ille ad emendandum, vel excusandum se non præstaverit tempore deputato, cum scissura hac aut eius cicatrice in proscriptio-*

ptio-

*ptionem condemnatur. Et clarius id ipsum exprimitur in textu lib. 3. artic. 37. ibi: Qui alium sine vulnere percussisset, aut baculaverit, correxeritq; Et si cum clamore violentiarum iudicio presentetur, ob hoc vita aut sanitatis non patietur detrimentum, multam etenim Et emendam præstando liberatur.*

Vnde t liquidò constar, quod is, adversus quem instituitur actio injuriarum, ante latam sententiam offerendo id, in quo condemnari debet, possit evitare infamiam, & poenas, quæ ob illatam injuriam statui solent, absoluanturq; per sententiam interlocutoriam, quæ vim definitivæ sententiæ habet, ab impetitione actoris, & observatione iudicij, ut Bartol. in l. si cum §. qui injuriam ff. si quis caus. in iud. sist. docet. Sicut ex adverbio, qui

A a a 2

ino



injuriam illatam non solum non refarcit, sed etiam vocatus pro ea in iudicium contrumax exilit, proscribitur. Et si in ea proscriptione comprehensus iudicio praesentetur, ultimo supplicio subijcitur, si actor factum & proscriptionem poterit edocere. per d. text. lib. 2. art. 68.

8 Obiter tamen hic observanda est differentia, inter emendam, mulctam, & verigeldum. Emenda siquidem dicitur, quando melioratur vel purgatur noxa, quam quis in hominem commisit, & haec parti laesae adiudicari solet. Verigeldus vero est, quando purgatur factum in homine ex negligentia commissum, ut si quis alteri inferat injuriam, vel interficiat alium ex improviso, aut in defensa, expurgaveritque; lese, ut juris est, verigeldum nihilominus absoluitur.

Mulc-

Mulcta denique; datur Deo, vel Iudici in sede DEI residenti, propter id, quod contra mandatum Dei in proximum deliquit. in Cod. de mod. mulct. traditur: Ea vero poenae & emendae, secundum uniuscuiusque generationem taxatae & statutae sunt jure Saxonico, ut in textu lib. 2. art. 16. habetur; & lib. 3. art. 45. (ubi diversi status hominum & emendarum recitentur) videre licet. Quod si tamen gravius iniuria realis committatur, tunc ex magnitudine criminis, & atrocitate delicti, vel vulneris, poena intelligi debet, ita nimirum, ut si quis alium mutilaverit, aut enormiter vulneraverit, convictus manum amittat pro alijs vero omnibus injurijs, pro quibus duello quis vincitur, poenam demereatur capitale. per express. textum. Spec. Sax. lib. 2. art. 16. Hoc autem

ita

ita verum est, si criminaliter actum, & delictum ex proposito & dolo malo commissum fuerit. Si vero in rixa absque dolo malo vulnus inflictum sit, & agatur civiliter; eo casu reus luat poenam dimidio verigeldi, quod in d. artic. 16. lib. 2. traditur his verbis: *Qui in ore, naribus, auribus, lingua, manibus, genitalibus, pedibus mutilatur, aut eorum usu privatus, huiusmodi membri si sint persolvenda, quodlibet horum cum dimidio verigeldi summa persolvetur.* Quod tamen locus est de jure communi, secundum quod vulnerans liberum hominem condemnatur arbitrio Iudicis. per textum in l. ex hac. 3. ff. si quadr. paup. fecisse dic. ubi dicitur: *quod non deformatatis ratio habeatur, cum liberum corpus aestimationem non recipiat: sed impensarum*

*in curationem factarum, & operarum amissarum, quasque amissurus quis esset iniuriis factus.* Et tamen idem in Re. Sax. quoque; non multum attenditur hac in parte juris Saxonici dispositio. Omnes etenim huiusmodi iniuriae, iuxta praescriptum legum & Statutorum Regni, aestimari solent. Ac proinde, quando in praxi mentio fit verigeldi, non de verigeldo Saxonum, sed de eo, qui unicuique, constitutionibus Statutis Regni praescriptus est, intelligi debet. Et si tamen vero, nullus jam fere in praxi Curiae Regni, huius verigeldi Saxonici sit usus; attamen operae precium factum me existimavi, si ad captum tyrannum pauca quaedam de eo adijciantur. Et in primis sciendum est, quod secundum communem istius juris interpretationem opinio-

nam

nem, integer verigeldus continetur xxiiii sexagenas antiquas. Quales verò ille antiquæ sexagenæ fuerint, non satis liquet. Licet enim ex textu ipsius juris *lib. 3. art. 45.* liquidò constet, verigeldum continere decem & octo libras, quarum quælibet conficiat viginti solidos, juxta glossam juris municipi. *artic. 47.* in verb: *Burgrabij multa:* in eo tamen, quid solidi nomine veniat, totius rei cardo vertitur. Ego omninò existimo, solidum hîc nihil aliud esse, nisi duos grossos in Regno currentes, quorû unus octo denarios novos, vel sex antiquos in se continet: qui etiamnum (et si rariores sint) vulgari sermone podwoine appellari solent. Moueor autem non parum hac in re, autoritate Fachsij, qui differentias juris Civilis & Saxonici colle-

legisse dicitur. Is enim solidos viginti ex argentis grossis xxvi, & octo denariis novis constare tradit: argenteos verò grossos, pro grossis Bohemicis (vulgo Czeskie dictis) intelligo. Vnde computatione horum omnium facta, siue volueris hasce xvi libras, in solidos, qui duos grossos, (ut suprâ dictum est) in se continent, redigere; inuenies numerum solidorum, id est grossorum binariorum cccxlx. qui repetitus efficit septingentos & viginti grossos simplices, octo denarios novos, vel sex antiquos in se continentes: hos si resolvas per triginta in florenos, habebis xxi florenos Polonicos. Siue etiam juxta autoritatem Fachsij, argenteos grossos viginti sex, & octo denarios, redigere volueris ad viginti solidos, facile reperies, quod inde

inde grossi Polonici quadraginta proveniant. Si verò eundem numerum quadraginta octodecim vicibus (qui numerus est librarum) repetieris, totidem grossos, puta septingentos & viginti prodire, necessum est. Vnde nullum est dubium, verigeldum juris Saxonici continere xxi florenos Polonicos. triginta grossis computandos. Neque id mirum videri debet, quod ab Interpp: xxiiii Sexagenæ nominentur, ita enim antiquitus sexagena dicebatur, quæ sexaginta crucigeros continebat, quos idiomate germanico kreuzer / id est medios grossos vocant: prout nec illud hanc supputationem multum afficere potest, quod Scabini Cracouien. in iudicijs solidum duodecim obolis, id est duobus solidis Polonicis æstimare soleant. Id

Id enim non tam ex juris aliquo fundamento, quàm ex recepta quadam consuetudine, habere dignoscuntur.

## OBSERVATIO LXXX.

### De iniuria verbali.

#### SUMMARIA.

*Verbalis iniuria quomodo 1  
committatur?*

*Injuriam facit, qui exprobrando vitia natura, aliquem obiurgat. 2*

*Verbum mentiri, est iniuriosum. 3*

*Injuriarum non tenetur, qui adversario in iudicio crimen aliquod obijcit. 4*

*Injuria proficiscitur ex animo & proposito injuriandi. 5*

*Injuria verbalis punitur arbitrio iudicis. 6*

*Iure Saxónico injuria verbalis punitur emenda. 7*

*Emenda apud Saxones non 8*



excedit 30. solidos.

9 In Regno injuria verbalis  
revocatione vindicatur.

10 Actio revocatoria utrum  
sit criminalis, an Civilis?

11 Iure Canonico ob verba-  
lem injuriam, nulla pena  
imponitur.

12 Injuria quibus tolluntur  
modis?

**V**erbalis autem  
injuria committi-  
tur, quoties non  
manus inferuntur, sed con-  
vitiū fit. l. 1. §. 1. ff. de injurijs.  
et §. 1. Instid. eodem. Convitiū  
autem (teste Labeone in l.  
secund. §. 4. ff. eod.) dicitur vel  
à concitatione, vel à conuē-  
tu, hoc est à collatione vo-  
cum, cum in unum com-  
plures, voces conferuntur.

Neq; tamen omnem vo-  
ciferationem intelligi oportet,  
sed eam, quæ mori-  
bus improbat, quæq; ad  
infamiam vel invidiam ali-

cuius spectat. d. l. item. §. 5. eod.

Proinde ꝑ & si quis alteri 2  
naturæ suæ vitia exprobrare  
presumat, ut pote, si nothū,  
spuriū, surdum, mutum,  
gibbosum, claudum, sulcū,  
cacum, &c. appellet; inju-  
riarum actione tenetur, te-  
ste Barch. in l. cum qui. 13. ff. de in-  
jurijs. Sed ꝑ & si quis alteri di- 3  
cat: Tu mentiris, ac post-  
modum addat: salvo hono-  
re tuo; nihilominus inju-  
riam fecisse videtur, secun-  
dum Alexandr. & alios in  
in l. turpia. ff. de legat. 2. Et glossa  
juris Saxonici lib. 3. artic. 45.  
vers. tertio fit excessus, id ipsum  
haud obscure tangit. Præ-  
sumitur enim nequaquam  
honori ipsius consulere vo-  
luisse, quem prius verbis in-  
honestis & injurijs lacessit.  
Quod tamen fallit in  
eo casu, quando quis ad hu-  
iuscemodi convitia provo-  
catus, injuriam verbalem,

con-

contrarijs verbis referre co-  
gitur. Quamvis enim jura  
palsim ac temerè talia fieri  
non permittant, ne videli-  
cet à verbis deveniatur ad  
verbera; attamen si nō vin-  
dictæ, sed injuriæ propul-  
sande causa, verbis æqui-  
pollentibus id fiat, à legibus  
nullam impositam esse pœ-  
nam D. D. passim tradunt.  
argum. l. ut vim ff. de justitia et jure.  
Cum visus bonis, honoris  
non minor, quàm mortis  
cura esse debeat. per text. in  
l. isti quidē §. 2. ff. quod metus caus. gest.

4 Itē ꝑ si quis in judicio li-  
tem habens, crimē aliquod  
adversario obijciat, idq; nō  
animo iniuriandi, sed ut per  
id causam suam meliorem  
reddat, se fecisse protestetur;  
nequaquā injuriarum tene-  
tur. Quemadmodum in  
Curia Regni in causa Ilma-  
nowski contra Rabroski,  
Anno Domini 1596 feria sexta

ante

ante festum sanctæ Marga-  
retæ pronunciatum fuisse  
liquet. Non enim videtur  
facere injuriam, qui suo ju-  
re utitur. l. nullus. ff. de regul. juris.

Quapropter pro generali  
Regula hoc tenendum est:

Injuriam ꝑ verbalem nun-  
quam committi, nisi verba 5  
animo & proposito injuri-  
andi prolata fuerint ꝑ exp-  
text. in l. si non convicijs. Cod. de injur.  
in verb; Si nō convicij con-  
silio te aliquid injuriosum  
dixisse probare potes; fides  
verè à calumnia te defendit.

Quod & praxis curiæ Re-  
galis maxime attendere so-  
let: cuius rei simile decretū  
in causa inter Annam cu-  
iusdam Chyrurgi uxorem;  
& civem dictum Suba, An-  
no Domini 1585, feria quinta  
in vigilia festi S. Iacobi A-  
postoli latum extat. Si ꝑ  
autem ex proposito & dolo 6  
malo injuria verbalis pro-

Bbb

fi

ficiscatur; jure quidē Civili, siue civiliter, siue criminaliter pro ea agatur, poena judicis arbitrio (sicut & in injuria reali) relinquitur. Quae habitae itidē ratione circumstantiarum, reo imponi solet.

7 Jure t̄ autem Saxonico tenenda est Regula, quā communiter practici ejusdem juris tradunt: Quod poena injuriæ verbalis non excedat xxx solidos, siue criminaliter, siue civiliter actum fuerit. teste Chilian. König in sua practica. cap. 58. Maxima t̄ etenim emenda apud Saxones, non nisi ad 30. solidos extenditur, ut notat glossa sp. sax. lib. 2. art. 60.

9 Porro, in Regno de huiusmodi verbalibus injurijs usitatus est agendi modus, quo is, cui convictum factum est, ad revocationem, seu (ut vulgò dicunt) reclamationē injuriosorum ver-

borū agit. Equum enim est, ut is, qui famam & honorē alterius convicijs publicè proscindit, eandem, verba sua revocando, & mendacia se dixisse profitendo, palàm quoq; restituat. Nā sicut ad restitutionem rei alicuius quilibet tenetur; tāto magis ad restitutionem bonæ famæ injurians adigi debet, cuius non minor, quā vitæ ratio habenda est, per textum suprā allegatum. Iuxta quod in Curia etiam judicari frequentissimè solet: prout & in causa Margarethæ Pasiolowa, cū Zophia Czeskoma; Anno 1593, feria secunda post festum S. Dorotheæ virginis, decisum fuisse liquet. Verum in eo magna est Interpretum juris disceptatio. Vtrum t̄ videlicet hæc actio revocatoria sit criminalis, an verò civilis? Et quam-

bo-

vis

vis vulgò existiment eam esse criminalem, ut potè quæ ipso facto adferat infamiam; attamen cū & mandati, & depositi, & aliarum quā plures bonæ fidei actiones infament, neq; ob id dicantur criminales; nulla esse videtur ratio, cur secus de hac, quā de illis, statuendū sit. Accedit & hoc, quod in hac actione nulla poena fisco applicetur, sicut in criminalibus fieri solet, ut tradit glossa in l. prætor. ff. de sepulchro violato. At t̄ jus Canonicum, nullam pro huiusmodi verbalibus injurijs statuit poenam: quinimò ob amorem Christi, illas illicò condonandas, & remittendas esse vult. Genus etenim Elemosinæ spiritualis dicit esse, dimittere à quo læsus fueris. per text. in Cap. tria. et cap. due sunt 45. distinct. Proinde apud Athenienses

lau-

laudabilis illa lex Thrasibulo fuisse videtur, ne retro injuriarum vel uno verbo meminisse impunè liceret. Quod & Senatus Rom. auctore M. Tullio observandum aliquamdiu censuerat. Quantò magis apud eos, qui Christi nomē profiterentur, huiusmodi convicia seu oblivio esset necessaria, qui levissimis de causis ad convicia & probra deveniunt, rixasq; & jurgia, sæpe numero de lana (ut vulgò dicunt) caprina miscēt, & omnia ferè iudicium lubellia istiusmodi litibus & controversijs implēt. t̄ Me, 12. ritò itaq; lex quoq; Civilis, ne infinitus sit harū litium numerus, eas multis modis tolli voluit. Et primò quidē remissiōe, idquē vel expressa, quando iniuriatus injurianti dat veniam. per. cap. si illis. 23. qu. 4. vel tacita, quod

B b b 2

fit,



fit quando latus injuriam sibi illatam dissimulat, neq; eam intra annum & diem prosequitur, per textum in d. l. si non conuicij. ibi: cum iniuriarum actio annuo tempore praescripta sit. Tollitur item morte utriusq; tam injuriantis, quam injuriam passi, nisi quod huius, lite nondum contestata; illius verò, etiam post litis contestationem. per textum in l. iniuriarum 13. in pr. ff. de injurijs. Tolluntur deniq; alijs modis, quos cõmuniter DD. in § fin. Instit. de injurijs. recēsent.

## OBSERVATIO LXXXI.

De injuria quæ fit scripto, seu de famosis libellis.

### SUMMARIA.

1. *Famosus libellus quid dicatur?*

Pæ-

*Pæna famosum libellum scribentis, aut in publicum proferentis.*

*Autor famosi libelli, in quo crimen aliquod enorme obijcitur, graviore pæna afficiendus est.*

*Crimen publicum in famoso libello obijciens, an puniatur?*

*Actio famosi libelli quo temporis spatio finiatur?*

*Jure Canonico autor famosi libelli, qua pæna afficiatur?*

*Famosus libellus honorem alterius ledere non potest.*

**I**teris tamen deniq; siue scripto injuria committitur, si quis tamen alterius infamiam scripto in vulgus sparsa, malitiosè lædat: quod Latini famosum libellum vocant. Licet tamen jure civili veteri, ob famolum libellum

bel-

bellum, autor illius pæna tantum infamiae notabatur. per text. in l. lex Cornelia. §. §. in verbis: Si quis librum ad infamiam alicuius pertinentem scripserit, composuerit, ediderit, dolo vè malo fecerit, quo quid eorum fieret: etiam si alterius nomine ediderit, vel sine nomine, ut de ea re agere liceret: Et si condemnatus sit qui id fecit, in testabilis ex lege esse iubetur. ff. de injurijs & famos. libellis. Quod item per alium textum in l. ob carmen. 21. in princ. his verbis: Ob carmen famosum damnatus, in testabilis est. ff. de testibus. confirmatur. Attamen jure novo Codicis, eiusmodi delictum, non solum in ipso autore, sed etiam in ijs, qui talem famosum libellum reppererunt, & in publicum sparserunt, capitali supplicio vindicatur. ut patet ex l. unica. C. de famos. libell. cuius hæc sunt ver-

verba: Si quis famosum libellum, siue domi, siue in publico, vel quocunq; loco ignarus repperit: aut corrumpat priusquam alter inveniat, aut nulli cõfiteatur inventum. Si verò non statim easdem chartulas vel corruperit, vel igni consumpserit, sed vim earum manifestaverit; sciat se quasi authorē huiusmodi delicti capitali sententia subiugandum. Quod tamen juxta communem DD. opinionem, ita restringendum est, si videlicet in libello famoso grave seu enorme aliquod cuiuspiam obijciatur facinus, in quo vita, honorisq; ipsius salus verteretur: eo calu author huiusmodi libelli pæna talionis affici debet: prout in causa Dembinski Checinenſis præfecti, à lohanne Weisz dicto Schelmicki cive Cracouien. infami

mi scripto læsi, pia memo-  
ria Stephanum Regem, an-  
no Dni. 1576. feria secun-  
da ante festum S. Margare-  
thæ virginis, sententia. nru-  
lute, & capitis eundem cō-  
damnasse, siquidē constat.  
Si verò levior quæpiam dif-  
famatio committatur, mi-  
nori quoq; & extraordina-  
ria pœna, ut potè quæ dif-  
famationi factæ correspo-  
ndeat, huiusmodi factum  
coerceri solet teste Iodoco  
Darnhodero. in *prax crim.* cap.  
125. num. 6. Et Chilian König.  
in *pract. cap.* 59. Sed quid si  
4 quis crimen, quod publica,  
ri expediat, per famosum li-  
bellum obijciat, an nihilo-  
minus hac pœna defamosis  
libellis afficiendus sit? Et  
quamvis nō desint, qui hoc  
calu authorem famosi libel-  
li pœnā non mereri statu-  
ant, mihi tamen cōtrarium  
magis probatur, propter ex-  
pre-

pressa verba textus in d. l. unica  
quæ sic sonant; *Sanè si quis  
de votivis suis, ac salutis pub-  
licæ custodiam gerit, nomen  
suum profiscatur, & quæ per  
famosum libellū persequen-  
da putaverit, ore proprio e-  
dicat, ita ut absq; ulla tre-  
pidatiōe accedat, sciens qui-  
dē, quod si adfertivis suis  
veri fides fuerit opitulata,  
laudem maximam, & præ-  
mium à nostra clementia  
consequetur. Sin verò mi-  
nimè hac vera ostēderit, ca-  
pitale pœna plectetur. Sem-  
per enim calumniantes ad  
vindictam pōscit similitudo  
supplicij. per text. in l. fin. C.  
de accusat. Nec obstat, quod  
in l. cum qui. 18. in pr. ff. de injurijs.  
dicitur; *non esse bonum &  
æquum, cum qui nocentem  
infamavit, condemnari. Pec-  
cata (ut inquit ibidem l. C.  
Paulus) nocentium nota esse;*  
& oportere, & expedire. Id  
enim*

enim ut glossa ibidem no-  
tat, non libello famoso, sed  
ore proprio, (ut suprā dict-  
um est) fieri debere, leges  
voluerunt, Sed neq; in eo  
D. D. juris cōvenire solent:  
5 An hoc et crimen, sicut & a-  
liæ actiones injuriarū, anno  
& die præscribatur. Zasius  
enim in l. cum lex. ff. de legibus.  
tamdiu illud manere ex illi-  
mat, quamdiu scriptura seu  
pietura famosa manet, ex ea  
potissimum ratione, quod  
tali facto semper in conti-  
nenti fieri iniuria censeatur:  
at quia omnis iniuria non  
ex scriptura æstimari solet,  
sed ex animo & voluntate  
injuriantis, quæ facilè mu-  
tari potest: ambulatoria si-  
quidem est voluntas homi-  
nis usque ad mortem, ut  
inquit textus in l. cum hic statu-  
33 §. per poenitentiam. ff. de donation.  
inter virum & uxorem: idcirco  
verius est, quod tanto tem-

poris spacio finiatur: & ju-  
re Saxonico idipsum obti-  
nere Chilian König in Pra-  
ctica d. cap. 59. cum sequ. probat.  
Porro et jus Canonicum tale 6  
facinus flagellis & verberi-  
bus coerceri iubet. per cap. 1. in  
verbis: *Quis alterius fa-  
mam publice scripturā, aut  
verba contumeliosa cōfinx-  
erit, & repertus scripta non  
probaverit, flagellatur: &  
qui ea prius enuenerit, rumo-  
pat, si non vult auctoris fa-  
cti causam incurere. §. qu. 2.*  
Ad extremū sciendum est, 7  
huiusmodi famosos libel-  
los in quempiam compo-  
sitos, tamæ & honori ipsius  
officere non posse: per expo-  
rellum textum in d. l. unica. in  
verbis: *Huiusmodi autem  
libellus alterius opinionem  
non ladat.*

OBSERVATIO  
LXXXII.

De

po-



De furtis, & rebus furto  
ablatiis.

**SUMMARIA.**

- 1 Possessor rerum furto ab-  
lata, um, quibus actionibus  
conveniat?
- 2 Furtum simplex jure Ci-  
vili pœna capitali non puni-  
tur.
- 3 Furtum aliud manifest-  
um, aliud non manifestum.
- 4 Fures secundum jus Sax-  
onum suspendi debent.  
Solidus in jure civili pro  
aureo accipitur.
- 5 Res furto ablata, secun-  
dum jus Saxonum quomo-  
do vindicantur?
- 6 Possessor quomodo varian-  
torem nominare debeat?
- 7 Prescriptio in rebus furto  
ablatiis an locum habeat?
- 8 Inveniens rem alienam,  
quid facere teneatur?
- 9 Res furibus & latronibus  
creptæ earum dominus resti-  
tuantur. Quid



Vid. juris sit, si  
res furto ablata a-  
pud aliquem repe-  
riatur? haud inutiliter qua-  
ri potest: Et jure quidem  
civili cōtra quemvis rerum  
furto ablatarū possitorem,  
varia cōpetunt juris reme-  
dia, quæ in textu l. si pro fure.  
7. §. furti actio. his verb: *Is itaq;  
cui furtum factū est, habet a-  
ctionem furti, & condictio-  
nem, & indicationem: ha-  
bet & ad exhibendū actionē.*  
ff. de condit. furtiva, enumeratur.  
Quamvis harū actionum,  
ut potè rei persequutoriarū  
una collat alteram, ut sup.  
obs. 76 docui, quia videlicet  
bona fides bis idem exigi  
non patiatur; attamen pœ-  
nalis furti, condictioem,  
ut potè rem persequentem  
minimè impedit. per expr.  
text. eund. legis. si pro fure. ibi: *Et  
res facit, ut neq; furti actio*  
per

- per condictioem, neq; con-  
dictio per furti actionē con-  
sumatur. Hoc t̄ etenim o-  
biter notandum est, quod  
jure Civili qd furtum sim-  
plex commissum, nemini  
pœna mortis irrogetur. per  
clarum text. in auth. sed novo ju-  
re. C. de servis fugit. & furt. in ver-  
bis: *Sed pro furto nec mor-  
rietur, nec aliquod membrū  
abscindetur, sed aliter casti-  
gabitur, id est in furto mani-  
festo, t̄ quod dicitur cum is,  
qui furtum commisit, in ipso  
adhuc furto, vel in eo loco,  
in quo furtum fit, deprehen-  
ditur.* per text. in §. furtorum.  
Instit. de oblig. quæ ex delicto nascuntur.  
pœna quadrupli: in furto  
nec manifesto, pœna dupli.  
per text. in §. pœna. §. Instit. eodem.  
4 afficitur. At t̄ jus Saxonum  
fures omnino suspenden-  
dos esse vult, prout id in  
spec. Sax. lib. 2. artic. 13. in pr. clarè  
admodū exprimitur. Quod

item & Cōstitutio Friderici  
Imperatoris, quæ extat in  
lib. Feud. tit. de pace tenenda. §. si quis.  
expressè cōfirmat his verb:  
*Si quis quinq; solidos valēs,  
aut plus fuerit furatus, laqueo  
suspendatur: si minus, scopis &  
forcipe excorietur, & tonda-  
tur.* Solidus t̄ autè hic non  
de illo, qui in *Wergeldo* lo-  
cum habet, sed de eo, cuius  
in legibus Civilibus sæpe fit  
mentio, & qui aureū num-  
mum denotat, accipien-  
dus est. prout id ex textu in  
§. fin. Instit. de pœna temerè litigan.  
colligitur. Vbi in eum, qui  
patronum in jus sine venia  
prætoris vocaverit, pœna  
quingenta solidorum  
constituitur: quæ itidem in  
alio textu, nempe in l. fin. ff.  
de injur. vocand. pœna quingenta  
aureorum, in verbis:  
*Vel supra dictam pœnam, id  
est, quingenta aureos  
dat, nominatur.* Nam & ju-  
item  
Ccc  
xta

xta dispositionem juris Saxonici, solidus duodecim nummos argenteos, (quorū unus quinq; grossis nostratibus constat) in se continet, ut notat glossa eiusdem juris Sp. Sax. lib. 3. artic. 45. vers. *Duodecim nummos*. Huiusmodi autem solidi septuaginta duo, vel (ut alij volunt) octuaginta conficiūt librā auri. per textum in l. quotiescūq; 5. Cod. de susceptor. praeposit. & carth. lib. 10. Porro de rebus furto ablati, varia est eiusdem juris dispositio, prout in textu Sp. Sax. artic. 36. lib. 2. videre licet. Prīmō enim ponitur casus de eo, qui rem furto ablatam manifestē emit, neceam occultat, quod is manuali factione pro furto non sit incusandus, sed actor cum licentia Iudicis res suas possit vindicare. Si verō possessor cum duobus testibus, rem

à se

à se factam, si fortē pannus, aut alia res opera hominis fabrefacta fuerit, aut à se educatum animal probaverit, rem prae venditore obtinebit. Quod si dicat possidens, rem in communi foro emptam, & se ignorare venditorem, innocens furti (dummodo locus emptionis, & emptio cum suo juramento confirmetur.) iudicabitur. Nummi autē ab eo pro ea re dati, perduntur. per text. in l. 2. Cod. de furtis. Et ita in Curia in causa inter Reverendū Franciscum Lipski & Idzko Iudaeum citatum Anno 1596, feria quinta post festum S. Margarethae Virginis decusum fuit. Si 7 verō possessor dicit, rem esse sibi datam, vel ab aliquo emississe authore, tūc eum donatorem, aut venditorem, & locum emptionis nominare oportebit; jurare etiam

tes

tenetur, quod eum ad verum varandatorem perducatur, quem quatuordecim diebus actor sequi tenetur, non tamen trans fluvium navigabile: invento autem varandatore absolvetur, & is respondebit. Quod à iure civili discrepare videtur: hoc enim iure venditor tenetur defendere emptorem in foro emptoris. per textum in l. 2. Cod. ubi in rem actio. Sed si in varandatore sive evictore defecerit, ipse cum multa & emenda relinquet rem; & si pro furto & spolio rei inculpatur, secundum iura se tenetur excusare, id est juramento corporali mettentius se purgabit, quod res apud se repertas ipse non abstulerit, quemadmodum in causa Gedeche Chyrurgi & Dworski civium Cracovien. anno 1591, in Curia pronuntiātū fuisse constat.

stat. Verum de Iudaeis longe aliter Statuta Regni disponunt. Eo enim casu Iudaei, si evictorem statuere nō possent, aut nollent, poena furcæ puniri debent. *Nimiam enim* (ut lex Sigismundi Regis Petricoviae Anno 1538. lata habet) *jurum licentia, & pluralitas eo maxime crevisse videtur: quod fures ipsi habeant rem furto ablatam apud Iudaeos tutam venditionem.* Quod autem multos varandatores nominare liceat, quo usq; ad eum, qui illud educavit, aut qui illum texere fecit (si pannus est) perveniat, text. d. artic. 36. ostendit. Et in Curia Regni inter Gierarij & Kamienski cives Lomzen. Anno 1599. feria sexta post octavas corporis Christi in iudicio D. D. Assessorum decusum fuisse meminimus. Res verō sub quo ven-

Ccc 2

di-



dicatur, tantisper ab eo retineri debet, donec jure acquiritur. Deniq; notandum est, quod præscriptio rerum furto ablatarum in eo, qui mala fide possidet, nec longissimo tempore locum habeat: secus tamen in eo, qui est possessor bonæ fidei, cuius rei exempla in *9. furtivæ. Instit. de usucap. proponuntur*. Neq; tamen existimandū est inventore rei alienæ, bonæ fidei possessorem esse. Quicumq; enim aliquid invenerit, & id negaverit, furtum committit. *per expref. text. Sp. Sax. d. lib. 2. art. 37.* & ideo ut evadat poenā furti, debet rem inventam per præconem publicare, prout vulgò apud nos, etiam in pagis fieri videmus. Sed in bonis furibus vel raptoribus vi ablati, aliter se res habet. Si enim aliquis eisdem jurisdictionis fuerit, ea

bona infra sex hebdomadas jure repetens, post solutionem impensarum recipere debet: Si verò alterius fuerit jurisdictionis, tertia parte retenta, aliæ ei duæ partes reddantur. *per eund. text. d. lib. 2. artic. 37.*

### OBSERVATIO LXXXIII.

De defensione necessaria, utrum videlicet in ea aliquem occidens, puniatur?

#### SUMMARIA.

*In defensione necessaria aliquem occidens, non puni-  
tur.*

*Vim vi repellere licet.*

*In defensione necessaria probatur id, qui prior vim intulerit.*

*In defensione necessaria attenditur, an aliter vita periculum evitari non possit.*

Ino

*5 Inuasus ab aliquo, an fugere teneatur?*

*6 Honor cuilibet commodo pecuniario preferendus est.*

*7 Modus inculcata tutela etiam in eo consistit, ut armorum & facti ipsi par sit ratio.*

*8 Defensio necessaria in ipso propulsandi actu fieri debet.*

*9 Ultio & vindicta à legibus prohibentur.*

*10 In Regno, nobilem in defensione necessaria occidens, poenam 60 Marc. soluit.*

*11 Jure Saxonum in necessaria defensione multa iudici, & Wergeldus parti persolvitur.*

**R**egulariter omne homicidium meretur poenam legis Corneliæ de sicariis: hoc tamen, quod in calu necessaria defensionis committitur, omnino manet impunitum: Si quidem teste Ci-

cer

cerone, illud non modò iustum, sed etiam necessarium est, cum vi vis illata defenditur. Hoc enim & ratio doctis, & necessitas barbaris, & mos gentibus, & feris natura ipsa præscripsit, ut omnem semper vim, quancūq; ope possint, à corpore, à capite, à vita sua propulsarent. Unde cum apud omnes gentes, non data, sed nata lex sit, ut, quod quisq; ob tutelam corporis sui, honoris, & honorū, contra imminens periculum faciat, jure id fiat. *per expressum text. in l. ut vim. 2. ff. de iustitia & jure.* Et ideo omnia jura, tam civilia, quàm Canonica indemnem & impunem relinquunt eum, quicumq; aggressorem suum interemerit. Quod probatur multis textibus juris. Et primò quidò *in l. is qui aggressorem. 2. ad l. Cornel. de sicar. in verbis: Is, qui*

ag-

aggressorem, vel quemcun-  
que alium, in dubio vitæ dis-  
crimine constitutus occide-  
rit, nullā ob id factū calum-  
niam metuere debet. Et in  
l. scientiam 45. §. 4. in verbis:  
*Qui, cum aliter iuri se non*  
*possunt, damni culpam de-*  
*derunt, innoxij sunt, vim e-*  
*nim vi defendere omnes le-*  
*ges omniaq; jura permittūt.*  
2 ff. ad l. Aquil. † Cuius legis po-  
steriora verba in Cap. dilecto. 6.  
ext. de sentent. excommunicat. in 6.  
in verbis: *Præterea cum om-*  
*nes leges & canonice esse*  
*videntur. Quod item in*  
*cap. Vnico. Clement. de homicidio. ibi:*  
*Et idem de illo censemus, qui*  
*inortem aliter vitare non*  
*valens, suū occidit, vel mu-*  
*tilat inuasorem, admodum*  
*clare probatur. Quibus cō-*  
*cordat jus etiā Saxonicum,*  
*per clarum text. lib. 2. art. 69.*  
*his verbis: Qui interficit*  
*aut vulnerat iux pacis vio-*  
*la-*

latorem, pro eo aliquid non  
luct, si metseptimus hoc in  
fuga, aut in actū violentiæ  
accidisse, valeat cōprobare.  
Et in lib. eiusdem artic. 14. hisce verbis:  
*Interficiatur si quis causa ne-*  
*cessitatis. & facies nō audet*  
*pro sui corporis periculo eū*  
*deducere in iudiciū, si se fatēs*  
*te, & mortuo non presente,*  
*nec aliquo cōtra eum adhuc*  
*agētē, iudicio præsentaverit,*  
*corporale supplicium ei pro*  
*eo non inferatur. Neq; † ta-*  
*men hæc ita simpliciter ve-*  
*ra sunt, sed necesse est, ut*  
*modus inculpatæ tutelæ*  
*observetur. Nam qui asse-*  
*rit necessariam & coactam*  
*defensionem, id in primis*  
*probare debet, quod ab illo*  
*interempto prior invasus*  
*fuerit; quod si is prior inva-*  
*liset; nulla haberetur coa-*  
*cta defensio. per expr. text.*  
*in l. si ex plagis 52. §. tabernarius. 2.*  
*in verb. Culpam penes eum*  
*esse,*

esse, qui prior flagello per-  
cussit. ff. ad l. Aquil. Et in l. 1. §. 11.  
his verbis: *Cum arietes vel*  
*boves commisissent, & alter*  
*alterum occidit, Quintus*  
*Mucius distinxit; ut si qui-*  
*dem is perisset, qui adgressus*  
*erat, cessaret actio; si is, qui*  
*non provocaverat, compe-*  
*teret actio. ff. si quadr. paup. fecisse*  
*dicatur. Deinde, † quod aliter*  
*nisi semet defendendo, ac*  
*adversariū occidendo, im-*  
*minens vitæ suæ periculum*  
*evitare non potuerit, in hu-*  
*iusmodi defensione proba-*  
*re necessum est, per textus*  
*suprà allegatos. Neq; enim*  
5 † fugere honesto & nobili  
viro (secundum commu-  
nem U D. opinionem in  
d. l. ut vim) convenit. per clarū  
text. in l. isti. 8. §. pen. ff. quod met. causa.  
6 bonor † enim cuiuslibet com-  
modo pecuniario, præferen-  
dus est. argumen. l. Iulianus. 26. in  
verbis: *Non enim caret do-*  
*lo*

lo Et. ff. si quis omiſſa causa testam.  
Nec non quod fugæ multa  
pericula adnexa sint, puta  
cadendi, aut à tergo vulne-  
ris accipiendi: quo tamen  
casu Interpp. juris fugam  
non esse necessariam statu-  
unt. ut videre est apud Lo-  
doe. Damhod. in praxi rerum  
criminal. cap. 76. num. 9. Deniq; †  
7 in eo etiam modus incul-  
patæ tutelæ (teste glossa in  
l. 2. Cod. unde vi) potissimum  
cōsistit: Inprimis ut armo-  
rum & facti ipsius par sit ra-  
tio; Exempli gratia: Si ar-  
mis inferitur violentia, ut  
armis quoq; repellatur; si  
sine armis, simili itidē mo-  
do reiiciatur. Ad quod est  
singularis textus in cap. signifi-  
casti. 18. in verbis: *tum ratio-*  
*ne instrumenti, cum quo ip-*  
*se percussit, quod cum grave*  
*sit, non solet levem plagam*  
*inferre. extra. de homicid. quā-*  
*vis interdum, habita ratio-*  
*ne*



ne personarū, debilis neq;  
ita magnarum virium ho-  
mo, impetum robustissimi  
hominis enserere possit,  
prout notat ibidem glossa.

8 Requiritur etiam ut huiusc-  
emodi defensio in conti-  
nenti, in ipso videlicet pro-  
pullandi actu fiat. per textū  
in l. quod est. 3. §. 9. in verbis;

*Eum igitur, qui cum armis  
venit, possumus armis re-  
pellere, sed hoc confestim, nō  
ex intervallo.* ff. de vi & vi ar-  
mata.

Aliās extra eum actum  
aut vis est, si praeceat; aut  
vindicta, si subsequatur: cu-  
ius studio in defensione ex-  
ceditur modus inculpatæ  
tutelæ. per suprā dictos tex.

in d. l. scientiam. §. qui cum aliter.  
in verb: *Et hoc, si tu de dano  
taxat; non etsam ulciscendi  
causa factum sit.* ff. ad l. Aquil.

9 Omnis et enim ultio & vin-  
dicta à legibus prohibita est,  
prout videre licet in l. nullus 14

C. de

C. de iuden. ibi: *Idcirco tamen  
iudiciorum vigor, jurisque  
publici tutela, videtur in  
medio constituta, ne quis-  
quam sibi ipsi permittere vo-  
leat ultionem.* Quibus cō-

cordat l. unica. C. nequis in sua causa  
se iudic. & similes: Iuxta quod

in Curia, in causa necis Si-  
monis Crackowski, à qui-  
busdam opificibus peregrini-  
nis Leopoli factæ, Anno  
Dñi. 1597 die xii Aprilis  
judicatum memini: quod  
nimirum pars rea ex inter-  
vallo, studio vindictæ, ho-  
micidium cōmittens, mo-  
dum inculpatæ tutelæ ex-  
cessisse adinventæ, & in pœ-  
na legis Cornelie de sicarijs  
condemnata sit. Verū hæ  
circumstantiæ moderami-  
nis inculpatæ tutelæ, rectè  
meo quidem iudicio, etiam  
in causis criminalibus no-  
bilitum, quæ frequentissimè  
(proh dolor) in Comitij

Re-

Regni agitari solent, inde  
peti possunt: quamvis hoc  
10 jure et in defensione iusta  
nobilem interimens, pœ-  
nam seu mulctam pecunia-  
riam 60 marc. propinquis  
interempti persolvere tene-  
atur, iuxta dispositionem  
Statuti Alberti Regis Petric.  
1496 facti. Cui accedit ju-  
ris quoq; Saxon. dispositio  
in d. lib. 2. articuli 14. in verbis:  
*Judici tamen maior num-  
mum, sicut solet, acquiritur  
mulcta, & parentela inter-  
fecti Wergeldus adiudica-*

11 *tur.* Vnde si liquidò constet,  
quod apud Saxones in ne-  
cessaria defensione homi-  
cidium perpetrans, mulctam  
Iudici, & Wergeldum par-  
ti luere teneatur. Id tamen  
valde mirum esse videtur.  
Si enim deliquit, alia pœna,  
non pecuniaria afficiendus  
esset: si non, cur igitur etiā  
pecuniam perdit? Adhæc

li.

licet glossa eiusdem juris in  
d. art. 14. respondeat: quod  
videlicet tale homicidium  
cōmittens optionem ha-  
beat, vel ut præsenter se ju-  
dicio, puta ad dicendam in-  
nocentiæ suæ causā, & pro-  
bandam necessariam defen-  
sionem: vel si id facere neg-  
ligat, pecuniam suprā scrip-  
tam persolvat. Mihi tam en  
huius rei nequaquam suffi-  
ciens videtur esse ratio, nisi  
quod mulctam & Wergel-  
dum in eo casu, ob expia-  
tionem necis, contra man-  
datum Dei commissæ, lu-  
dici in sede Dei residentri  
& propinquis interempti  
dari dicamus, ut sup. obser-  
77. num. 8. dictum fuit.

## OBSERVATIO LXXXIIII.

De homicidio casu com-  
misso, an videlicet aliquis  
ob tale homicidium pœ-  
nam capitis mereatur?

Ddd

SUM.

## SUMMARIA.

1 Telum portans occidendi hominis causa, ut homicida punitur.

2 Homicidium casuale pœnam capitis non meretur.

3 Differentia inter casum fortuitum, & improvisum.

4 Homicidium ex lascivia committens non est immunis à pœna.

5 Iurè Saxonum ei, qui casu aliquem occidit, pœna unius Wergeldi infligitur.

6 Praxis Curia Regalis in homicidijs casualibus.

1 **E**st lex Cornelia de sicarijs, nō tantum homicidas, sed etiam eos qui hominis occidendi causa cum telo ambulant, ultore ferro prosequatur, ut inquit Imp. Iustin. in §. item lex Cornelia. in

2 stit. de publicis iudicijs; attamen & homicidium casu commissum

sum, pœnā capitis non mereri, probatur per exp. text.

in l. cum qui. §. Cod. ad l. Cornel. de sicarijs. qui sic se habet: *Eum qui adseverat homicidium se non voluntate, sed casu fortuito fecisse, cum calcis ictu mortis occasio præbita videatur: si hoc ita est, neq; super hoc ambigi poterit, omni metu ac suspitione, quā ex admisse rei discrimine sustinet, secundum id, quod ad notatiōe nostra comprehensum est, volumus liberari.*

Et clarius in l. i. c. eodem tit. in verbis: *Qui probaverit nō occidendi animo hominem à se percussum esse: remissa homicidij pœna, secundum disciplinam militarem sententiam proferet. Crimen enim contrahitur, si & voluntas nocendi intercedat.*

Ceterum ea quæ ex improvise casu potius, quàm fraude accidunt, fævo plerumq; non

non noxa imputantur. Hic tamen & notanda est differentia inter casum fortuitū & improvisum. Casus enim fortuitus est inopinata rei eventus, quem nemo prævidere aut præcavere potest. Is omni prorsus vacat culpa, & neminem obligat ad pœnam, aut reparationem damni. per textus suprā allegatos. & in l. quæ fortuitis. Cod. de pignorat. actione. Improvisus verò casus dicitur, quando quis id facit, quod facere non debuit: aut non in eo loco facit, ubi debuit, Exempli gratia: Si quis prætereuntem per campum ex improvise globo trajiceret, aut sagitta transfigeret, non videtur vacare culpa, si locus & persona illa ad iaculandum non erant destinata. Et ideo pœna legis Corneliae talis homicida tenetur. Nam alioqui non mi-

nus ex dolo, quàm ex culpa quisq; hac lege obligatur. ut inquit Imper. Iustinian. in §. iniuria. Instit. de lege Aquilia, ubi plures huiusmodi improvisi casus recensentur. Proinde & qui per lasciviam hominem occidit, non caret culpa, & non est immunis à pœna. Mitius tamen punitur, quàm qui dolo necem perpetravit. per express. text. in l. leg. Cornelia 4. ff. ad l. Cornel. de sicarijs. §. 1. in verbis: *Cum quidam per lasciviam causam mortis præbisset, comprobatum est factum legnati Taurini Proconsulis Petica à Diuo Hadriano, quod cum in quinquennium relegasset. Nisi fortè ob dignitatem personæ alicuius, eam pœnam l. Corneliae in mitiorem versam esse dicamus. Quod etiam Iustus Martianus in l. eisdem. 3 §. vii. ff. ad l. Cornel. de sicarijs. innuere*



videtur his verbis: *Legis Cornelia de sicarijs & veneficis poena insula deportatio est, Omnium bonorum ademptio. Sed solent hodie capite puniri, nisi honestiore loco positi fuerint, ut poenam legis sustineant. Humiliores enim solent, vel bestiis subijci, altiores verò deportantur in insulam. Iure tamen verò Saxonum poena unius Wergeldi super eum, qui casu aliquem occidit, extendi solet. per clarum textum. lib. 2. artic. 38. in verbis: Si quis aliquem ignoranter faciando, vel sagittando interfecerit, in sui damnationem Wergeldi, & non in mortem condemnatur. Quod itidem non de casu fortuito, sed de improviso accipiendum est, ut notat ibidem glossa. Cuius rei singulare exemplum extat in Curia Regali, ubi Magistratus Ciuitatis Iu-*

lunimladislauiensis. ob iuvenem quendam, qui casuale homicidium perpetraverat, supplicio affectum, Decreto Regio Anno 1593, feria quarta post festum S. Dorotheæ lato, in hac poena Wergeldi condemnatus est, addito insuper eidem magistratui iuramento, quod prædictum iuvenem, non injuriandi animo, sed optimo iustitiæ zelo, supplicio ultimo affecerint.

## OBSERVATIO LXXXV.

Puer committens homicidium, an poena legis Corneliæ de sicarijs afficiatur?

### SUMMARIA.

Puer homicidium committens non punitur lege Cornelia de sicarijs.

Infans ab impubere, & eo qui

qui pubertati proximus est, quomodo differant?

3 Pubertas quomodo cognoscatur.

4 Proximus pubertati qui dicatur?

5 Accursij opinio legis vigorem habet.

6 Impuberes & pubertati proximi delinquere possunt, & ideo puniuntur.

7 Etati & imprudentia in omnibus panalibus iudicij succurritur.

8 Impubes & pubertati proximus, si delinquat fortuito, vel improviso, vel malitiose, distinguendum est.

9 Infantes & infantia proximi nullatenus puniuntur.

1 Similiter & puer & infans committens homicidium, poena legis Corneliæ non tenetur. per exp. text. in l. infans. 12. ff. ad l. Cor. de Sicarijs. cuius is est tenor. Infans vel

vel furiosus si hominem occiderit, lege Cornelia non tenentur: cum alterum innocentia consilij tæctur, alterum fati infelicitas excusat. Quod item juri Saxonico consentaneum esse constat ex text. eiusdè juris lib. 2. art. 37. in verbis: Nullus puer infra annos legitimos constitutus, facere quid potest, in quo ad vitam eius condemnatur.

Hic tamen diligenter distinguendum est, inter infantem & impuberem, ac eum, qui pubertati proximus est. Nam infans is dicitur, qui nondum septimum ætatis suæ attingit annum. per clarum text. in l. 1. §. 2. ibi:

Ita tamen ut pro his, qui fieri non possunt, vel absint, ipsi tutores iudicium suscipiant: pro his autem, qui supra septimum annum ætatis sunt, & præsto fuerint, an talem præstent, ff. de administr. tut.

Fi.

3 Pubertatem tamen verò veteres quidem non solum ex annis, sed etiam ex habitu corporis in masculis æstimari volebant. Sed Iulian. Iustin. dignum esse castitate suorum temporum existimans, bene putavit, quod in feminis etiam antiquis impudicum esse visum est, id est inspectionem habitudinis corporis, hoc etiã in masculos extendere. Et ideo sancta Constitutione promulgata, quæ in l. i. c. quando tut. vel curat. esse desinit. extat: *Pubertatem in masculis post decimum quartum annum completum ilicò initium accipere disposuit, antiquitatis normam in feminis bene positã relinquens in suo ordine, ut post duodecim annos completos, viripotentes esse credantur.* Nec obstant textus juris Canonici in c. puberes 3. ext. de desponsat. impub. ubi

ubi dicitur: *Eum puberem esse, qui ex habitu corporis pubertatem ostendit.* Et generare jam potest. Et puerperas quæ in annis puerilibus pariunt. Et juris Saxonici lib. 1. artic. 42. in verbis: *Si is, de cuius ætate dubitatur, pubes in locis congruentibus apparebit, annum discretionis cum impluisse credendum est.* Id enim secundum gloss. in l. minor. 32. in ver. profectã. ff. de minoribus, non de invencundo illo veteribus Romanis usitato aspectu; sed de honesta ac decenti inspectione habitudinis corporis & faciei, ut puta si circa os lanugo barbæ imminere incipiat, aut tota constitutio corporis annos pubertatis attingisse testetur, intelligendũ est. Impubes tamen quando dicatur proximus pubertati esse, licet in legibus nusquam definitum sit,

fit, fortè ob hanc causam, quòd tota res pendeat ex varijs rerum & delictorum circumstantijs, quas prudens iudex diligenter perpendendo, ætatem doli & malitiæ capacem, etiã non attento numero annorum, facile animadvertet. Accursius tamen, (cuius opinio tamen in omnibus ferè iudiciorum subsellijs, teste Ioan. de Imola. in l. i. c. l. 2. de vulg. & pupillar. substit. legis vigorem habet, quando nimirum lex non reperitur) in l. pupillu. c. 21. ff. de reg. iur. pubertati proximum masculum dicit esse eum, qui decem annos & sex menses jam absoluit: Unde etiam consequens est, femellam pubertati proximã dici eam, quæ novem & dimidium annos complevit. Quoniam tamen verò hi soli, impuberes scilicet, & pubertati proximi, delictum committere possunt, per express. text.

in l. sed etsi quemcumq; 5. §. 2. ibidem: *Quod si impubes infans dolum dederit, Aquilia cessat.* Quod si impubes id fecerit, Labeo ait, quia furti tenetur; teneri & Aquilia eum. Et hoc puto verum (inquit Iulius Vlpian.) si sit jam injuria, capax. ff. ad l. Aquil. idcirco pœna quoq; afficiuntur, non tamen tam severe, quemadmodum maiores, sed mitius secundum arbitrium Iudicis. per textum in l. auxilium. 37. §. 1. ibi: *Nisi quatenus interdum miseratione ætatis ad mediocrem pœnam iudicẽ perduxerit.* Et c. ff. de minoribus. Ferè tamen in omnibus pœnalibus iudicijs ætati & imprudentiæ succurritur, per l. ferè 108. ff. de regul. iuris. Quod etiam confirmat rescriptum Alexandri 3. Pontificis ad Hermon. Episcop. quibus vero



verba in c. referente. extra. de delictis puerorum. sic se habent: *Quoniam in pueris relinqui solet multum, quod in alijs prosectoris aetatis humanae leges dicunt seuerius corrigendum, mandamus quatenus si construxerit filium predicti. H. intra 14. aetatis suae annum homicidium commississe, memoratum Abbatem moneas & compellas, ut ab eodem H. predictos C. solidos propter illam consuetudinem non exigat, nec ab ipso pro temporaria pena requirat.* In eo tamen multum interest, si impubes vel pubertati proximus fortuito casu, vel ex improvviso, puta culpa & negligentia, vel sciens & volens malitiose delinquat. Primo enim cum impuberis quam maioris, cui parciatur, deterior hic in parte conditio esse minime potest, prout sup. obi.

obser. preceden. de casibus fortuitis dictum est: secundo vero casu, si delictum non ex animo, sed extra venit, etiam si noxa non committitur, poenae tamen causa, pecuniae damnum irrogatur. prout in l. 1. Cod. si adversus delictum. Imp. Severus & Antoninus rescripserunt. Quod etiam jus Saxonum sequi videtur, ut ex textu Sp. Sax. lib. 2. d. artic. 65. patet, cuius ea sunt verba. *Occidatur vero aut mutiletur quis a puero, tutor pueri, id a pueri substantia tenetur (secundum Wergeldi modum) resarcire, quod de damnis alijs a pueris illatis est dicendum.* In tertio denique casu, minores aetatis suffragio minime iuvantur; cum malorum mores infirmitas animi non excuset. per dictam l. 1. c. si adversus delictum. Licet autem t. 9 infantes & infantiae proximi

mi nullatenus puniantur, ut potest quibus doli capacitas, unde censetur delictum, desit. per sup. allegat. legem. infans. ff. de sicarijs. & similes. Et in Curia Regni, contra magistratum civitatis Iuniorum Wladislavien: Anno 1593, feria quarta post festum S. Dorotheae virginis, ob puerum quendam novem annorum supplicio capitali affectum, pronunciatum fuisse liquet. Contrarium tamen Iodocus Damhoderius in praxi rerum crimin. cap. 84. num. 3. 4. & sequen. omnino statuit, & ibidem exemplum ex beato Gregorio, de quodam puero quinque annos nato, recitat.

## OBSERVATIO LXXXVI.

Vtrum si vulneratus ex intervallo moriatur, poena

legis Corneliae in vulnerantem extendi possit?

### SUMMARIA.

*Vulneratus quando praesumatur ex vulnere mortuus.*

*Vulnerantis animus inspicendus est.*

*Dolus nunquam praesumitur, nec animus delinquendi.*

*Praesumitur quilibet bonus, donec probetur contrarium.*

*Vulneris qualitas perpendenda est.*

*Medicorum & Chirurgorum iudicium in vulnere quando requiratur?*

*Tempus quo vulnus illatum est, inspicere debet.*

*Vulneratus lethaliter ultra 40 dies vivere non potest.*

*Vulneratum non praesumi ex vulnere mortuum, si post triduum surrexerit, & su-*

super baculū ambulauerit, Accursius in l. vnica, Cod. de commendat. seruorum, testatur. Veruntamen iuxta communem DD. sententiam, tria potissimum in eo sunt consideranda. Et primo quidem inspicienda est mens & animus vulnerātis. Nam si occidendi animo vulnerauerit, dubium non est, quod puniatur ut homicida. per express. text. in l. 1. Cod. ad l. Cornel. de sicarijs. in verbis: *Crimen contrahitur, si & voluntas nocendi intercedat.* quod & glossa juris Saxonici lib. 1. artic. 64. versic. *præterea.* clarè admodum probat. Ac proinde, occidendi animo vulnus illatum esse allegans, probare id debet. per text. in l. dolum. Cod. de dolo. & l. quoties §. qui dolo. ff. de probat. Dolus. & etenim nunquam regulariter præsumitur, sicut nec animus delinquendi, argum. l. meritò §. 1.

ff. pro socio. Et quilibet & præsumitur bonus, donec contrarium probetur. argum. l. cum pater 77. §. vago. 25. ff. de legat. 2. Deinde & perpendenda est qualitas vulneris, utrum videlicet lethale sit, nec ne? Primo etenim casu, subsecuta morte, vulnerās omnino punitur tanquam homicida. per text. in l. ait lex. 21. §. 1. in verbis: *Quod si mortiferum fuerit vulneratus, & postea post longū intervallum mortuus sit, inde annus numerandus est, secundum Iulianum, ex quo vulneratus est.* ff. ad l. Aquil. Quod usq; adeò verum est, ut quamvis culpa & negligentia ipsius vulnerati, aut etiam imperitia medici mors superveniat, vulnerans ex eo nullam excusationem mereatur. Occidisse enim dicitur vulgò, qui mortis causam quomodolibet præbuit. per textū

ff.

in

in l. ita vulneratus. §. 1. in prim. ff. ad l. Aquil. Et frustra aliàs expectatur id, cuius eventus nihil operari posse videtur. per textum singularem, in l. hæc stipulatio. §. divus. ff. ut legat. nomin. caveatur. Secundo verò casu, quando videlicet liquidò cōstat, vulnus non fuisse lethiferum, & læsus nihilominus vita functus esset, vulnerantem pro homicida non censeri DD. unanimi ore profitentur. ut notat Iulius Clarus lib. sentent. 5. §. homicidium. num. 43. Ita tamen, si non ex læsione illa, sed culpa & negligentia ipsius, morbus qui causam dedit morti, superveniat. per text. in l. sex plagis. in pr. ff. ad l. Aquil.

Porro & quando dubium est, lethale sit vulnus, nec ne? licet iuxta cōmunem DD. opinionem, recursus fieri debeat ad iudiciū medicorum ac chyrurgorum, ut potè quod unicuiq; perito in arte sua fides adhibenda sit.

per

per text. in cap. significasti. extra de homicid. Cuius rei Decretum in Curia Regali, in causa Postzygaczowie & Girowski, civium Casimiriens: anno Dñi 1591. prolatum extat; attamen quia interdū medici & Chyrurgi, varijs de causis dissentire possunt; idcirco multo tutius est, id ab initio iudicis committendū esse, qui tam ex relatione medicorū, quam etiam ex qualitate & loco vulneris, alijsq; circumstantijs facillè cognoscere poterit, num ex ipso vulnere, an autem ex alia causa decesserit vulneratus. Et ita omnes DD. communiter tenent, teste Iulio Claro. d. loco. sententiar. Tertiò, & temporis quoq;, quo vulnus illatum fuit, diligens admodum habenda est ratio. Si enim vulneratus post acceptum vulnus ambulavit per

E c c 2

tri-



triduum; eo casu etiā post-  
modū moriatur, non prae-  
sumitur ex illo vulnere deces-  
sisse, secundū Accursium, ut  
sup. in principio observat.  
adnotavi. Quod tamen  
etiā fallit in eo casu, quan-  
do notoriū est vulnus fuisse  
lethale. Eo enim casu ni-  
hil refert, utrum vulneratus  
breui mortuus sit, an post  
longum intervallum. per  
textu. in l. huic. 15. ibi: Si servus  
vulneratus mortifere, postea  
ruina, vel naufragio, vel alio  
ictu maturus perierit: de  
occiso agi non posse, sed quasi  
de vulnerato. Sed si ma-  
numissus, vel alienatus, ex  
vulnere perierit; quasi de occi-  
so agi posse Iulianus ait.  
hac ita tam variē: quia ve-  
rum est, cum a te occisum  
tunc, cum vulnerabas, quod  
mortuo eo, demum apparuit:  
in superiore non est passa ru-  
ina apparere, an sit occisus  
ff.

ff. ad d. l. Aquil. Ecce in Curia  
Regali inter Pozoga & Si-  
cika ciues Dobirinenf. an-  
no 97. feria secunda in vi-  
gilia festi S. S. Simonis & Iu-  
dæ Apostol. decisum fuisse  
memini. Quamvis t se- 8  
cundum sententiam medi-  
corum, nullus lethaliter vul-  
neratus, ultra XL dies viue-  
re possit. teste Angelo in  
d. l. unica, c. de emendat. servor.

## OBSERVATIO LXXXVII.

Stupratores & viola-  
tores fœminarum, quibus  
pœnis afficiantur?

### SUMMARIA.

Stuprum in iure duplici 1  
modo consideratur.

Stupri voluntarij qualis 2  
ex iure civili sit pœna.

Iudex æstimationem dotis 3  
quando facere possit.

Mulieres publicæ pudici- 4  
ci.

citiam prostituentes, non su-  
nt digna legum beneficio.

5 Virgo honesta & nobilis  
in loco inhonesto constupra-  
ta, beneficiū legis non habet.

6 Mulieribus impudicis,  
de raptu & violentia con-  
querentibus, fides adhibenda  
non est.

7 Violentum stuprum quid  
sit?

**I**n materia cri-  
minali conleque-  
nter etiam illud  
caput legis Iuliae de stupra-  
toribus, & violatoribus seu  
raptoribus virginum & vi-  
duarum, quibus videlicet  
illi pœnis afficiendi sint?  
discutiendum sese offert.

1 Et t̄ imprimis sciendum  
est, stuprum esse duplex, vo-  
luntarium & violentum.

2 Voluntarium t̄ est, quod  
volente & consentiente vir-  
gine vel vidua cōmittitur,  
cuius pœna in iure Civili in

§. item

§. item lex Iulia. Instit. de public. iudic.  
si honesta persona sunt, publi-  
catio partis dimidia bono-  
rum; si humiles, corporis  
coercitio cum relegatione,  
reperitur. Quæ pœna in ju-  
dicijs & praxi forensi, ad mi-  
torem illam juris divini re-  
duci solet, Exodi cap. 22. cuius  
etiam in cap. 2. tit. de adulterijs,  
fit mentio, his verbis: Si se-  
duxerit quis virginem noma-  
lum desponsatā, dormieritq;  
cum ea, dotabit eam, & ha-  
bebit uxorem. Si vero pater  
virginis dare noluerit, red-  
det pecuniam juxta modum  
dotis, quam virgines acci-  
pere consueverunt. Iudex t̄ 3  
verò eam æstimationē do-  
tis, diligenter expensa per-  
sonarum qualitate, consti-  
tuere debet. Quamvis enim  
istæ pœnæ non ex arbitrio  
Iudicis imponantur, sed stu-  
pratori optio deferatur, ut-  
rum malit ducere, an dota-  
re?

re? attamen si in dotem consensum ab eo fuerit, Index estimationem illam facere debet. Ac proinde in Curia in causa Catharinæ olim fam. Mathiæ Ciolek Consulis Petric. filia, à Nicolao Skio cive itidem Petric. ob stuprum illatum spe matrimonij intentata, Anno 1591, feria tertia intra octavas festi sacratissimi corporis Christi, emenda triginta marcar. pecuniæ astricti adiudicata fuit. Non obitante etiam exceptione, quod eam virginem non repererit: semper enim iuramento mulieris statatur contra stuprantem, quod virgo fuerit, teste Iod. Damhod. in principibus action. Cap. 92. num. fin.

4 In mulieribus tamē quarum publicè venalis est turpitudine, nequaquam hoc locū habet. Tales enim mulieres nō sunt dignæ legum be-

beneficio. per express. text. in l. quæ adulterium 29. ibi: *Ha autem immunes à iudiciaria severitate & stupri, & adulterij præsuntur, quas vitæ vilitas dignas legum observatione non credidit.* C. ad leg. iul. de adulter. Atq; ob hanc causam, si honesta et 5 etiam & nobilis aliàs virgo, in lupanari aut aliquo inhonesto loco, inter meretriculas reperta cōprimatur, caret eo legis beneficio. Cūm propter locum & consuetudinem, seu habitum meretriciū, pro impudica omnino censeatur. *Neq; enim honos ei servatur, quæ se in tantum scelus deduxit.* per text. in l. senatoris. 47. ff. de ritu nupt. Ac si insuper, etiam si de rap- 6 tu seu violentia huiusmodi inhonestæ mulieres conquerantur, nullo modo fides illis adhibenda est. Præsumitur enim quæstus gra-

gratia nulli copiam sui denegare posse. teste. Philip. Decio in l. inuitus. ff. de regul. iur. Nec quicquam in contrarium facit ius Saxonicum, quod in lib. 3. arti. 46. disponit: *In meretrice & concubina sua committi violentiam, etsi eam quis præter eius voluntatem violat, in vita sua condemnatur.* Nam hoc de eo casu intelligi debet, si nimirum è turpi & inhonesta vita in viam honestatis redeant, & vitæ priori omnibus modis renuncient. pro ut glossa ibidem notat, exemplum Beatæ Afræ allegādo. Cui etiam adstipulatur Salicetus in l. unic. C. de rapt. virg. asserens iisdem pœnis raptorem talium foeminarum subijci, quib9 subijciuntur raptores virginum vel viduarum honestarum. per d. l. unic. C. de rapt. virgin. Vio- 7 lentum t̄ verò stuprum est, quan

quando virgines vel viduæ per vim opprimuntur vel abducuntur, & dicitur propriè raptus, de quo observatione sequenti agitur.

## OBSERVATIO LXXXVIII.

De raptu & quæ pœna raptores mulierum manere debeat?

### SUMMARIA.

Raptus in iure bſariam accipi solet.

Raptores mulierum quæ 2 pœna afficiantur?

Socij raptorum eadem pœna afficiuntur, quæ & ipsi raptores.

Raptores puniuntur, licet 4 mulieribus consentientibus 8 raptus fiat.

Raptorum pœna iure Sax- 5 onico qualis sit?

Vis mulieri quando fieri dicatur? 6

Min



7 *Mulier de violentia con-  
querenti, quando fides adhi-  
benda sit?*

9 *Statuta Regni de raptu  
quomodo disponant?*

10 *Iure civili matrimonium  
inter raptorem & raptam  
est nullum.*

11 *Iure Canonico inter raptorem  
& raptam matrimo-  
nium fit ratum.*

12 *Inter duo mala minus  
malum eligi debet.*

1 **R**aptus quamvis vulgò bifari-  
am accipi solet, ut potè cum alicui mulieri vis & violentia ad actū venereum infertur, quod etiam violentum stuprum appellatur; aut cum mulier ad contrahendum matrimonium invita abducitur. In iure tamen hæc duo crimina, uno eodemq; nomine, scilicet raptus appellantur.

Cui

Cuius poena iure quidem civili est capitis. per clarum text. in l. Unica. C. de raptu virginum. in his verbis: *Raptores virginum honestarum, vel ingenuarum, si ve jam desponsata fuerint, si ve non, vel quarumlibet viduarum, foeminarum, licet libertina, vel serva aliena sint, pessima criminum peccantes, capitis supplicio plectendos decernimus.* Quod multò magis in Deo dicatis virginibus, & viduis locum habet, prout textus ibidem tradit. Ac præterea bonis etiam omnibus, si ingenuam quis rapiat, mulctari debet, per eundem textum in verbis: *Sin autem in ingenuam personam tale facinus perpetretur, etiam omnes res mobiles & se moventes, tam raptorum, quam eorum sodalium, comitum vel sequentium, qui eis auxilium prabuerint, ad*

do-

dominium liberarum mulierum transferantur. Poenas 3 *† enim prædictas mortis & bonorum amissionis, non tantum adversus raptores, sed etiam contra eos, qui hos comitari in ipsa invasione & rapina fuerint, leges extendunt.* Ceteros verò omnes, qui consilij & ministerii huiusmodi criminis reperi & convicti fuerint, vel qui eos susceperint, vel qui eumq; operam eis tulerint, si ve masculi, si ve foeminae sint, cuiuscunq; conditionis, vel gradus, vel dignitatis, poenæ tantummodo capitali subijciunt. Idq; 4 *† usque adeò verū est, ut etiam si volentibus & consentientibus mulieribus raptus fiat, nihilominus tamen huiusmodi raptores, supradictis poenis subiaceant.* Si enim (inquit ibidē textus) *ipsi raptores metu & atro-*

cia

itate poenā ab huiusmodi facinore se temperaverint, nulli mulieri, si ve volenti, si ve nolenti, peccandi locus relinquitur: quia hoc ipsum velle mulierum ab insidijs nequissimi hominis, qui meditatur rapinam, inducitur. Nisi etenim eam sollicita venerit, nisi odiosis artibus circum venerit, non facit eam velle in tantum dedecus sese prodere. Iure 5 *† autem Saxonico, præterquam quod raptores huiusmodi capite puniuntur, per text. lib. 2. art. 13. ibi: Et virginem opprimit aut mulierem, seu pacem infringit, & qui in adulterio fuerit deprehensus, capite plectitur.* Aedificia etiam prædiorum seu villarū, in quibus virgines aut mulieres violenter oppressæ, aut post factum introductæ fuerint, succiduntur, seu ad terram prosternuntur. Similiter omo

Fff

ne

ne vivens, quod tempore violentiæ illic affuit, ut potè equi, quibus violatæ abducebantur, vel qui ad id auxilio fuerât, decollantur. per express. text. lib. 3. artic. 1. Verùm hodierna praxi nullibi id jam observatur, sed violator seu oppressor poena tantum capitali afficitur.

Quod & in Curia Regni obtinet, cuius rei exempla cuiusvis obvia esse possunt. Et ita Krassowski ob raptum Tryblowa, Anno 1595, feria sexta ante festum S. Mariæ Magdalenz: Et Lenczowski atq; Malkowski ob stuprum illatum cuidam virginì Gemzianka dictæ, anno eodem feria tertia post Dominicam Misericordiæ, condemnati fuerunt. Verùm 6 id imprimis notandum est, vim in raptu nō aliter fieri, nisi quando mulier magno clamore, qui à vicinis exau-

dia.

diatur, violentiam illatam attestata fuerit. per textum in d. lib. 3. art. 1. ibi: *Omnes huius clamoris violentia insectores, si malefactorē quoquo modo comprehenderint, licet victus non fuerit, non delinquunt, dummodo ab eis iudicio presentetur.* Vnde 7 si id cōtingat in campo, vel sylva procul distante, ab hominibus, ita ut vox oppressæ à quopiam exaudiri non possit, tunc eo casu fidem adhibendā esse mulieri conquerenti, (dummodo ante actam vitam honestē se gessisse probaverit) DD. communiter statuunt, ut notat Iodoc. Damhoder. in praxi rerum criminalium, cap. 95. num. 9. Et quod magis est, si manifesta signa oppressionis in ea apparuerint, & juramēto præstito id comprobaverit. Qua de re Statutum etiam Divi Casimiri Regis, Vis-

li.

liciz Anno 1368 de violationibus virginum & oppressione viduarum latum extat. Neq; 7 verò exinde 8 raptor meretur excusationem, quod rapta coram iudicio dicat, omnia acta suo consensu fuisse & voluntate. per suprā allegatum text. d. l. unica in verbis: *Si enim.* Ratio est, quia in huiusmodi criminibus cōmulsis, duæ personæ offendantur, pars nimirum læsa, & iustitia, seu exequutor iustitiæ Magistratus. Hinc fit, quod licet delinquens crimine admisso, adversæ parti plenè satisfecerit, nondum ramen alteri parti scilicet iustitiæ satisfactum esse dici potest. Quod 7 in Regno, præsertim inter personas nobiles in eo raptu, qui fit matrimonij causa, non procedit. Si enim rapta mulier dicat, se 9 volente & consentiente raptum

ptum esse perpetratum, raptor est immunis à poena: rapta verò dotē, & bona omnia paterna & materna perdit, juxta dispositionem Statutorum, tam Iohannis Alberti Petric. Anno 1496, quàm Sigismundi Regum, itidem Petric. Anno 1531 latorum. Iure 7 autem Civili huiuscemodi matrimonium inter raptorem & raptam, omnimodò est prohibitū, ut videre est ex textu d. l. unica. ibi: *Nec sit facultas rapta virgini, vel vidua, vel cuilibet mulieri, raptorem suum sibi maritum exposcere, sed cui parentes voluerint (excepto raptore) eam legitimo copulent matrimonio.* Et additur ibidē ratio: *Quoniam (inquit Imper) nullo modo nulloq; tempore datur à nostra serenitate licentia eis consentire, qui hostili more in nostra Repub.*

Fff 2

ma.



matrimonia student sibi coniungere. Oportet etenim, ut quicumq; uxorem ducere voluerit, siue ingenuam, siue libertinam, secundum nostras leges, & antiquam consuetudinem, parentes vel alios, quos decet, potat, ut cum eorum voluntate fiat legitimu coniugium. Quod & item iure Canonico (cui hac in parte propterea standu est, quod matrimonium sit Sacramentu Ecclesiae, & in eo lex minor sit Canone, per cap. ult. & pen. tit. de secundis nuptijs.) obtinere videtur, per capit. placuit. 36. qu. 1. cuius haec sunt verba: *Placuit, ut hi qui rapiunt feminas, vel furantur aut seducunt, eas nullatenus habeant uxores: quamvis eis postmodum conveniat, aut eas dotaverint, vel nuptialiter cum consensu parentum suorum acceperint.* Cui concordat cap. 1. & cap. 2. ibidem: *Ver-*

runtamen D. Hieronymus Hom. 29. in Euange. recensens quae sint legitima matrimonia, inter alia etiã hoc quod inter raptorem & raptam consentiente patre contrahitur, legitimum esse affirmat hisce verb: *Secundum scilicet legitimu coniugium est, si virgo in civitate deprehensa à viro, & illi per vim copulata fuerit, si voluerit pater eius, dotabit eam iste vir, quantum judicaverit pater, & dabit pretium pudicitiae eius.* Cap. 3. legitima. 36. qu. 2. Et hæc D. Hieronymi sententia, sacro etiã canone stabilitur, ut videre est Deuteronom. cap. 22 circa finem. Et ex cap. Si autem. 36. qu. 2. non dissimile quid, ex his possimum verbis: *Peracla vero pœnitentia publica, si atas, & incontinentia exegerit, legitimo, & ex utriusq; par-*

tis, (raptoris nimirum & rapta) placito, coniugio fociuntur. Namin his non regulam (inquit Concilium Meldense) constitutum, sed quid sit tolerabilius aestimamus, colligi potest; & est textus in cap. raptor. 27. qu. 2. & cap. cum causa. extra. de raptoribus. Unde consequens est, quod licet huiuscemodi matrimonia sint prohibita; attamen posteaquam consummata jam fuerint, non dissolviuntur, nec fiunt irrita, idq; maioris mali evitandi causa. Saepè enim fit, ut inter duo mala minus malum eligatur. per text. in cap. 2. & sequ. distincti 23.

## OBSERVATIO LXXXIX.

An de crimine pacisci aut transigere liceat?

### SYMMARIA.

Transigere tam de publicis, quam de privatis causis licet. Trans-

Transactio de criminibus an sit permissa?

Crimina capitalia qua dicantur?

Delicta ne mancant impunita, Reipub. interest.

Sanguinem suum redime: re cuius licet.

Accusatio criminis publici cuius ex populo concessa.

Abolitio quid sit?

De crimine adulterij cur transigere liceat?

Crimen falsi transactio: ne an tolli possit?

Transigere licet de criminibus sanguinis penam irrogantibus.

Iure Saxonum transigentibus de crimine infamia irrogatur.

**E**rplexa nimis apud Interpp. juris est hæc quaestio: Vtrum videlicet de quovis crimine pacisci aut trans-

transigere liceat? Regulari-  
 1 ter & tam de publicis, quàm  
 de privatis caulis transactio  
 videtur esse concessa. per  
 express. text. in l. 1. §. pen. ibi: *Ne-  
 què enim transactionibus est  
 interdictum, sed sordidis con-  
 cussionibus.* ff. de calumniat. lib. 3.  
 tit. ult. attamen de crimini-  
 2 bus textus in l. transigere 18. Cod.  
 de transact. sic disponit: *Trans-  
 sigere vel pacisci de crimine  
 capitali, excepto adulterio,  
 prohibitum non est: in alijs  
 autem publicis criminibus,  
 qua sanguinis poenam nō in-  
 gerunt, transigere non licet,  
 citra falsi accusationem.*  
 Quoniam verò DD. juris  
 circa interpretationem istius  
 legis mirè se torquent; id-  
 circò non abs re me facturū  
 existinavi, si rem ipsam ex  
 opinionibus illorum com-  
 pendiosè collectam, bre-  
 viter exponam. Inprimis  
 3 itaq; sciendum est, crimina

capitalia dici, non tantum  
 illa, quæ poenam mortis, aut  
 sanguinis effusionem adse-  
 runt, sed etiam quæ aquæ,  
 aut ignis interdictione, vel  
 deportatione, aut metallo  
 fontes afficiunt. per express.  
 text. in §. publica. l. Instit. de public.  
 judicijs: Ac proinde in his, quæ  
 citra sanguinis effusionem  
 fiant, idè transactio est pro-  
 hibita, quia præsumitur re-  
 transigendo adversarium  
 precio corrumpere, & sic ju-  
 dicium publicum vendere,  
 ac prævaricari, ut notat text.  
 in l. 1. §. 1. ibi: *Prævaricari  
 est per crimina abscindere.*  
 ff. ad SCtum. Turpill. Plurimum  
 4 siquidem Reipubl. interest,  
 ne delicta maneant impu-  
 nita, ut inquit textus, in l. si  
 operis. 14. ibi: *cum non remit-  
 ti poenam facile, publice in-  
 terfit, ne ad maleficia teme-  
 rè quisquam prosiliat.* Cod. de  
 poenis. Et in l. ita vulneratus. §. 1. versicul.

ca-

quod

quod si quis. ff. ad l. Aquil. Poenæ e-  
 nim ad exemplum alijs sta-  
 tuuntur, per text. in l. quamvis 9.  
 in verbis: *quatenus tam cal-  
 lidum commentum etiam in  
 exemplum coercere debeat.*  
 ff. de bonis eorum qui sub tut. Et sunt  
 metus malorum. teste glossa  
 in l. 1. ff. ne quis eum qui in ius vocat.  
 Maxime verò quòd in hu-  
 iuscemodi crimine transi-  
 gens pro confesso omnino  
 habeatur. per express. text. in l. fin.  
 ibi: *In omnibus causis, præ-  
 terquam in sanguine, qui de-  
 latorem corrumpit, ex SCto.  
 pro victo habeatur.* ff. de præ-  
 varicatorib. Neq; aliter transa-  
 ctio censetur fieri, quàm si  
 aliquid detur, vel retineatur,  
 vel promittatur. per textum  
 in l. transactio. 38. Cod. de transactioib.  
 At in illis criminibus, quæ  
 sanguinis poenam merètur,  
 diversa est ratio. In his e-  
 nim utraq; pars tam actor  
 quam reus, in capitis discri-

mi-

mine versantur. Nam & a-  
 ctorem seu accusatorem, (si  
 nimirum in probatione de-  
 fecerit) ex SCto Turpillia-  
 no ad vindictam possit si-  
 militudo supplicij. per text.  
 in l. fin. Cod. de calumniatorib. Et idè  
 naturalis æquitatis ratio di-  
 ctat, ut eo calu transactio  
 permittatur. Neq; enim pro  
 confesso transigēs in tali crimi-  
 ne dici potest, cum periculi  
 potius declinandi causa, qu-  
 am conscientia criminis cō-  
 missi, transegiſſe videatur,  
 per suprā allegatum textum  
 in l. fin. ff. de prævaricatorib. Sem-  
 per t̄ autem ignoscitur ei,  
 qui sanguinem suum quali-  
 5 ter qualiter redemptum vo-  
 luit, teste Vlpiano in l. 1. ff. de  
 bonis eorum, qui ant. sent. mort. sib. intul.  
*Omnis enim* (ut inquit Ci-  
 cero pro Milone) *est honesta  
 ratio expediende salutis.* ex-  
 cepto adulterio. Et idè in  
 Curia quoq; Regni huius

mo



modi transactiones admitti solēt, pro ut ex decisione in causa civium Dobrzynen. Pozoga cum Secka Anno Dñi. 1597. feria secunda in vigilia SS. Simonis & Iudæ Apostolorum: Et in causa Magistratus Tucholien. cum ciue dicto Kreutzer anno 96, feria tertia post festum S. Margarethæ facta, videre licet. Nec quicquam in contrarium facit, quod æquē in huiusmodi criminibus, quēadmodū in illis, quæ poenā sanguinis nō adterunt, transactione interveniēte, publica iudicia prævaricari videantur. Hac etenim trāsacone nihil derogatur iudicio publico, cūm ꝑ accusatio criminis publici ad quemlibet ex populo, etiam non læsum, pertineat, tototit. Cod. & ff. de accusat. idq; ob eam potissimum rationem, quod læso corpore, singula mem

membra illius læsa videantur, teste Bartolo in l. 1. §. si ea. num. 2. ff. de ventre in possession. mitt. Quod potissimum respexisse videtur Constitutio Regni in foelici Coronatione Serenissimi Regis moderni anno 1588, contra homicidas sancita. Neq; verò frustranea est talis transactio, etiam si alijs relinquatur locus accusandi. Non enim tam facilē quispiam alius, ad quem negotiū non pertinet, reperietur, qui periculū illud metus SCci. Turpilliani subire velit. Quamvis olim & hoc observatū fuerit, quod accusatione de crimine capitali jam instituta, nō aliter transactio fieri poterat, quā si abolitio à Magistratu impetraretur. Nam qui ab accusatione citra abolitionem desistit, punitur. per text. in l. 1. §. 7. ff. ad SCtum Turpill. lib. 18. tit. 16. Est ꝑ autem 7 abo-

abolitio, qua reg ē numero reorum eximitur & aboletur accusationis memoria. per text. in l. si interveniente 22. ff. eodem.

Sed redeundo ad textum d. l. transfigere. queri potest:

- 8 Quæ nam sit ratio, cur crimen adulterij, à Regula in priori membro illius legis expressa excipiat? cum & illud crimen sit capitale, & poena sanguinis vindicetur. per express. text. in l. quamvis, 30. tit. 4. ibi: *Sacrilegos autem nuptiarum gladio puniri oportet.* Cod. ad l. iul. de adult. Adhæc quamvis nōnulli ita respondeant, quod hoc crimen ante tempora Cōstantini (qui d. l. quamvis. tulit) capitale non fuerit, idq; probare conentur. Per text. iur. in l. suo 14. & l. 18. ff. de testibus. lege Claudius ff. de his que ut indignis & l. si quis viduā ff. de questionib. Et l. 4. §. adulterij ff. de re milit. attamen verior mihi videtur illa ratio, quā communiter DD. tradunt, quod nimirum transfigens de ad-

ulterio in lenocinij crimen videatur incidere. per express. text. in l. ex lege. 2. §. 2. in verbis: *Lenocinij quidem crimen lege Iulia de adulterijs præscriptum est: cum sit in eum maritum poena statuta, qui de adulterio uxoris suæ quid caperit: item in eum, qui in adulterio depravensam detinuerit.* ad l. iul. de adult. lib. 49. tit. 4. Quod in eo, qui ultro sine pacto aut trāsacone accusationē criminis illius remittit, minimè locum habet. per text. in l. si maritus. 15. §. 5. ibi: *fortius enim dicitur, cū qui se negaverit acturum de adulterio, postea non audiendum.* ad l. iul. de adult. Nemo enim inuitus agere vel accusare tenetur, juxta regulam juris in l. inuito 156. ff. de divers. reg. iuris. & l. unicam. Cod. ut nemo inuito agere vel accus. cog. lib. 3. tit. 7. Proue ꝑ nec illud, quod in postero 9

ri membro d. legis ponitur (citra falsi accusationem) difficultate caret. Quidam enim hanc particulam citra, pro sine accipiunt, idq; non inusitatum esse multis authoritatibus probat, ut potè l. 1. in verbis: *citra domini voluntatem*. C. si alie. res pig. l. 1. §. 1. in verbis: *citra conventionem*. ff. de pignorib. l. falsas. 19. Cod. de furtis. in verbis: *citra domini voluntatem*. Vnde sic dictum esse voluit: Transigere de criminibus non licet, sine falsi crimine, id est, nisi transigens falsi accusationem subire velit. Sed quia hæc particula in iure & alibi pro præpositiõe (præter) passim usurpatur, ut videre est in l. unica §. accedit. versic. extraneum, in verbis: *Extraneum autem intelligim9 omnem citra parentem per visilem sexum descendantem*. Cod. de rei uxor. ad. ided tenen-

da

da est potius communis opinio, quæ hoc loco non privationem, sed exceptionem significari ostendit, maxime quod de crimine falsi transigere liceat, idq; probatur per text. in l. ipse. 7. ibi: *Facta igitur transactione, difficile est, ut is qui provinciam regit, velut falsum, cui semel acquievisti, tibi accusare permittat*. Cod. ad l. Cornel. de falsis. lib. 9. tit. 22. Et in l. Polla. 2. Cod. de his quibus ut indignis auferitur. hered. lib. 6. tit. 35. expressè dicitur: *Transactionem de falso factam non esse temere revocandam*. Nec minus id ipsum probat. textus in l. pen. Cod. de transactionibus. in verbis: *Nisi forte etiam de eo, quod falsum dicitur, controversia orta decisa sopiatur*. scilicet per transactionem. Porro rationem istius exceptionis a suprâ dictâ Regula, hanc potissimū DD. tradunt, quod licet falsi, vel quasi falsi cri-

mi-

minis certa & ordinaria præstituta olim fuerit pœna, deportationis nimirum & omnium bonorū publicationis. per express. text. in l. 1. §. fin. ff. ad l. Cornel. de falsis. lib. 48. tit. 10. postmodum tamen arbitraria esse cepit, ut patet ex l. qui duobus 21. & l. pen. ff. ad l. Cornel. de falsis, & lege maiorem 4. & quidem ita, ut etiam ad pœnam capitis (si id magnitudo commissi exigit) extendi possit. per satis clarum text. in l. ubi falsi 22. Cod. ad l. Cornel. de falsis. ut potè in falsificatione monetæ. per l. 1. §. fin. verb. Cod. de falsa moneta lib. 9. tit. 24. Quoniam verò in huiusmodi criminibus, quæ pœnâ sanguinis adferunt, transactio ob metum imminētis ex lite periculi permittitur, ut suprâ dictū est; haud immeritò in hoc etiam casu, ubi similiter litigatores pœnâ capitis reformidant, & sanguinem suum redime-

re

re videntur, denegari non debet, & ita tenet glossa in d. l. transigere in verbis: *falsæ accusationem, & communiter DD. De alijs verò criminibus capitalibus, homicidij, raptus, læsæ Maiestatis, & similibus, impunè transigi posse, nemini dubiū est, cum nulla lex aut ratio huiusmodi crimina a Regula excipiat*. Iure t̄ autem Saxo-  
11  
xonum transigentes de crimine famoso, pœna infamiz notantur. per express. text. lib. 1. artic. 37. ibi: *Vel qui paciscuntur seu concordaverint, pro spolio, furto, vel ea reddunt, (alij textus addunt, & qui vitam cutim, aut crines redemerint) si in his corâ iudicio convicti fuerint, notantur infamia, & juris sunt alieni*. Quod item cōfirmat glossa eiusdem juris, lib. 3. artic. 17. Vbi etiam consilium datur, quomodo ex-

Ggg 2

tra



tra periculum poenae infamiae, de huiusmodi criminibus transigere vel pacisci quispiam possit, ut potè si reus cum actore per aliam personam de crimine perpetrato componat: prout id in Regno super homicidijs, ob metum poenarum in Constitutionibus expressarum, quotidie ferè practitari videmus.

## OBSERVATIO XC.

Violentiam committens in rebus alicuius quae poena afficiendus sit?

### SUMMARIA.

1. Raptores rerum alienarum mobilium quomodo puniantur?
2. Inuadens res alienas imobiles quae poena afficiatur?
3. Iure Saxonum res alienas violentè occupans in quantum teneatur?

*Violentia privata quando fiat?* 4

*Violentia publica quando committatur?* 5

*Violentiam publicam inferens, quando poenam capitis mereatur?* 6

*Deportationis vice hodie successit bannus, seu praescriptio.* 7

*Violentus possessor ad restitutionem damnorum & expensarum tenetur.* 8

*Distinctio inter bona & mala fidei possessorem in restituendis fructibus.* 9

*Fructus in iure alij dicuntur naturales, alij industriales.* 10

**B**ona immobilia violentè occupans, vel res mobiles rapiens in quantum teneatur, haud incògruè quaeri potest? Quae in re variae proditae sunt in iure Civili actiones. Et prius quidem

dem adversus huiusmodi violentos raptores bonorum mobilium (qui & improbi fures in iure vocantur, prout est textus in pr. Inst. de vi bonorum raptorum) competit remedium l. 2. c. de vi bonor. rap. cuius haec sunt verba. Si res mobiles, quarum in te fuerat dominium perfectè donatione translatum, violentè haeres donatricis auipuit, vi bonorum raptorum actionem, intra annum quidem, quo experiundi potestas fuit, in quadruplum: post annum in simplum intendere non vetari. Competit praeterea actio criminalis ex lege Iulia de vi publica & privata, secundum qualitatem criminis admitti intentanda, ut videre est in l. si quis. 7. Cod. ad l. 1. de vi publ. & privata. Contra illum verò, qui bona immobilia violentè inuadit, prius quidem ex interdicto

unde vi, de eo quod deiecit, ille tunc ibi habuit, intra annum: post annum verò de eo, quod ad eum qui vi deiecit, pervenerit, iudiciū datur, juxta tenorem legis l. in pr. ff. de vi & vi armat. Deinde etiam ex constitutione l. si quis in tantum. 7. C. unde vi. lib. 8. tit. 4. adversus huiusmodi violentum occupatorem procedi potest, cuius legis talis est dispositio. Si quis in tantam furoris pervenerit audaciam, ut possessionem peram apud fixum, vel apud homines quoslibet constitutam, ante adventum iudicialis arbitrij violentè invaserit: dominus quidem constitutus possessionem, quam abstulit, restituat possessori, & dominium eiusdem rei amittat: Si verò alienarum rerum possessionem invaserit: non solum eam possidentibus reddat, ve-

rum etiam astimationem earundem rerum restituere compellatur. Quod item in l. nō ab re est. to. C. eod. tit. circa finem. repetitur his verb: Eos namque iubemus pro tanta sua iniquitatis impudentia, si cognitionis iudiciaria eventus fuerant cōdemnati, rei cuius possessionem sponte restitueret usq; ad definitivam sententiam minimē passi sunt, astimationem victrici parti unā cum ipsa re debere compelli. Ac ꝑ jure Saxonum bona aliena sive mobilia, sive immobilia violenter rapiētes & occupantes, non alia afficiuntur pœna, nisi ut restituāt bona ablata, multā tam iudici soluant, & pœnam 30 videlicet solidorū ei, cui vim intulerunt, luant. per expref. text. in Sp. Sax. lib. 3. art. 47. ibi: *Quicumq; aliquid alij inuriose abstulerit, reddere compellitur cum emenda.*

Sed

Sed si auferens ablatam rem habere non posse iura verit, in eius astimationem (nisi forte eam suo juramento minuerit) condemnatur. Pro quo facit alius iidem textus eiusdem lib. artic. 47. ibi: *Quarū rerum se homo non jure intromittit, si eas jure dimittere compellatur, cum multa.* Et emenda his renunciare cum oportebit. Vbi glossa eiusdem juris distinguendo docet, aliam esse violentiam ꝑ privatam, cū quis non expectata iudiciaria decisione, privata auctoritate, absque vi tamen, bona aliena occupat: quo casu restitutionem rerum vi ablatarum cum omni causa damni dati, procedere non negat, per jura suprā allegata. Aliam ꝑ verò publicam, quæ sit manu forti & armata, id est armis, vel quocunq; genere telli, quo quis alium inuadere possit.

6 possit. Eo ꝑ casu si huiusmodi violentiam inferens accusatus criminaliter fuerit, pœna capitis puniri debet; per tex. lib. 2. artic. 70. ibi: *Qui verò violentiam committit, est (ut suprā dictum est.) iudicandus, scilicet tanquam violator pacis publicæ, ut notat gl. eiusd. iur. lib. 3. art. 20 vers. fina.* Quamvis ex lege Iulia pœna deportationis tantum, (in cuius locum hodie successit bannus, seu proscriptio. teste glossa in §. relegat. in sit. quib. mod. patria potest. solut.) imposita sit per text. in l. qū. do. lo. 10. in fine ff. ad l. Iuliam de vi publica. Sin ꝑ verò conveniatur tantum civiliter, tunc huiusmodi violentus occupator, non solū ad restitutionem bonorum, & refusionem emolumentorum omnium & censuum, quæ ex bonis vi ablati percipi potuissent, compelli debet, (prout in

cau-

causa Georgij Roth Nobilis Annæ Klumowska plenipotentis: & Christophori Slowikowic Anno 1578, Sabbato ante festa pentecostes, piæ memoriæ D. olim Stephanus iudicaverat) sed etiā damna, circa hanc violentam deiectionem facta, & expensas litis refarcire tenentur. Cæterum ꝑ quod restitutionē fructuum attinet, distinctio facienda est inter bonæ & malæ fidei possessorem. Nam bonæ fidei possessor, qui videlicet rem certo juris titulo possidet, tenetur restituere rem cum fructibus industrialibus, ante inchoatam litem perceptis vel extantibus, post ceptum verò iudicium, etiam culpa neglectis vel consumptis. Malæ autem fidei possessor, qui & prado dici solet, & nullam justā causam possidendi habet, omnes in-



distinctè fructus, tam naturales quàm industriales, & non tantum eos, quos percepit, sed etiam quos percipere debuit ac potuit, restituere debet. per exprel. text. in l. certis. 22. Cod. de rei vindicat. & in §. si nō a domino. Inst. de rer. divisio.

10 Ad extremum t̄ obiter notandum est, quod fructus duplici modo in iure accipiuntur, ut potè quidā sunt naturales, quos natura sua sponte, sine cultura & cura hominum producere solet, ut sunt arbores fructiferae, item lac, lana, agni, vituli. & id genus alia: quidam industriales, qui non sua sponte proveniunt, sed industria & cultura hominum opus habent, cuiusmodi sunt frumenta omnis generis, census, redditus, & similia. Ac proinde fructus naturales bonae fidei possessor praestare cogitur, siue extent adhuc

& à solo separati sint, siue iam consumpti sint: quia sine opera & cura ipsius à natura proveniunt. per exprel. text. in l. fructus. 45. ibi: quia nō ex eis facti sūt fructus nascitur. ff. de usuris. & d. l. certum. Cod. de rei vindicat. Et pars fundi censentur. l. si pendentes. ff. de usufructu & l. fructus ff. de rei ven. Quod tamen ita verum est, si ex ijs fructibus consuptis bonae fidei possessor locupletior factus sit, alioquin nō tenetur ad restitutionem huiusmodi fructuum. per textum in l. bonae fidei. 48. ff. de acquir. rerum. dominia. Fructus verò industriales, si cōsumpti sunt, bonae fidei possessor lacri facit, neq; ad restitutionem eorū cogi debet, nisi quando adhuc extant, & à solo separati non sunt. per jura supra allegata d. l. certum. & d. l. bonae fidei. Et hæc de fructibus hoc loco dicta sint, de dam-

&amp;c

nia

nis verò & litis expensis sequenti observatione videre licet.

OBSERVATIO  
XCI.

Damna & litis expensae, quando & quomodo peti possint?

## SUMMARIA.

- 1 *Expensa litis cur victori debeatur?*
- 2 *Iustam causam litigandi iudex cognoscere debet.*
- 3 *Dammum quid sit?*
- 4 *Impensa triplices in iure reperuntur.*
- 5 *Expensarum litis nomine quid praestari soleat?*
- 6 *Victor damna & litis expensas liquidare, ac iuramento comprobare debet.*
- 7 *Iudex modum iurijurando in litem statuere potest.*
- 8 *Post iuramentum praestitum, an iudex taxationem facere possit?*

In-

*Iure Saxonum vincens 9 absq; iuramento. Et iudicis taxatione consequitur afflictionem rei, & damni accepti.*

**V**ictum t̄ in expensarū causa victori esse condemnandum, generalis traditur regula. in l. properandum 13. §. siue autem 6. Cod. de iudicijs. Quod ideo fit, ne temerè boni iudices ad litigandum procederent, ut inquit Imp. Iustinianus in princ. Inst. de poena temerè litigant. Vnde haud obscure colligi potest, quod si quis iustam causam litigandi habeat, etiam si sententia cōtra ipsum lata sit, non condemnatur in expensis. per textum in l. qui solidū. 78. §. etiam 2. ibi: Nec aliud servabitur in litis sumptibus, si ratio litigandi non fuit. ff. de legat. 2. Quod ita demum procedit, nisi per stipulationem essent promissae,

H h h

vel

vel iurisdictionis, aut ratione contumaciæ deberentur, ut in d. §. siue autem. C. Cod. de iudicijs.

2 DD. tradunt. Quando fauorem iusta causa litigandi esse dicatur, non potest certa dari regula, sed arbitrio iudicis relinquendum est, qui ex circumstantiis rei & facti, ac conditione personarum id cognoscere debet. Quoniam am verò improbus litigator, (ut inquit Imp. Iustinianus in §. hac autem. Instit. de poena temerè litigant.) qui nullam iustam causam litigandi habuit, sed tantum fatigandi aduersarij causa litem movit, damnum & impensas litis inferre aduersario suo cogitur, dicto §. hac autem. idcirco quid hic damni & expensarum nomine veniat, scire oportet. Damnum & ab ademptione, & quasi diminutione patrimonij dictum esse vult Ictus Paulus in l. 3. ff.

de

de damno infecto. Vnde confessus est, illud propriè damnum dici, per quod bona facultatesq; nostræ diminuantur: veruntamen in eo casu etiã illud damnum dici potest, quod ex cessante lucro emergit. Equum enim est, ut eius quoq; ratio habeatur, quod quis lucrificere potuisset, nisi lite huiusmodi impeditus esset: quamvis aliàs de lucro cessante, diversæ sunt DD. opiniones, ut videre est apud Cuiatium in tract. ad Afric. in l. si fundus. 33. ff. locati. In Curia quoq; in causa Mollerii contra Chyrurgos Gedanenses Sabbato ante Dominicam Exaudi Anno D. 1597, lucri cessantis rationem non esse habendam pronuntiatum fuit. Expensæ & verò sive impensæ, quavis sub triplici reperiuntur differentia, utpote necessariae, utiles & volu-

ptuæ

ptuariæ l. impensæ. 79. ff. de verborum significationib. attamen & litis expensæ illæ tantum præstantur, quæ circa litem necessariò factæ sunt, ut potè honoraria advocatorum, sportulæ Iudicum, salaria notariorum pro cõficiendis instrumentis, & redimendis processibus, ad causam immediatè pertinentibus. per text. in l. sancimus. Cod. de iudic. & in l. 1. §. in honorarijs ff. de varijs & extrao. cog. Item quæ fiunt in viatico, maximè verò quæ fiunt in esculentis, poculètisq; dum quis litis causa peregre proficisci cogitur. per text. in l. cum qui. 79. in verbis: Eum quem temerè aduersarium suum in iudicium vocasse constitit, viatica litisq; sumptus aduersario suo reddere oportebit. ff. de iudicijs. Et in Curia, in causa honestæ Reginæ Lesicina Civis Lublensis, contra Magistratum

Ci,

Civitatis eiusdem anno D. 1580, feria sexta post festum Purificationis B. Mariæ virginis pronuntiatum est. Ac proinde quando in huiusmodi litis expensis victor

6 victori condemnatur, tunc iuramentum prius ab eo præstari debet. per text. in cap. in primis 7. vers. gloriosus. 2. qu. 2. in verbis: Gloriosus autem Comes solus quicquid prædictus Episcopus per violentiam, atq; insecutionem ipsius expensis vel damnum pertulisse dato sacramento firmaverit, eidem Episcopo restituere compellatur. Hinc li-

H h h 2

næ



na decretum fuit: quæ praxi in hunc usq; diem passim obtrinet. Ne tamen actor hoc prætextu in immensum juret, potest iudex modum statuerè iurijurando, ut intra certam quantitatem juretur per express. ext. in l. videamus. 4. §. jurare 2. ff. de in lit. jurand. in verbis: Jurare autem in infinitum licet. Sed an iudex modum iurijurando statuere possit, ut intra certam quantitatem juretur, ne arrepta occasione in immensum juretur, quæro? Et quidem in arbitrio esse iudicis, deferre iusjurandum, nec ne, constat. An igitur qui possit iusjurandum non deferre, idem possit et taxationem iurijurando adijcere, quaritur? Arbitrio tamen bonæ fidei iudicis etiam hoc congruit. Et in l. in actionibus. §. 1. ff. eodem. in verbis: Sed iudex potest præfinire certam summam usq; ad quam juretur: licuit enim et à primo nec deferre. Immo t quod magis est, & post præstitum iuramentum licebat olim iudici vel absolvere, vel minoris cōdemnare. ut videre est in l. l. in actionibus. §. 2. ibi: Item si juratum fuerit, licet iudici vel absolvere, vel minoris condemnare. Et in l. sancimus 15. ibi: Estimatione iudicis quantitate eorum definienda, postquam juratum ab eo fuerit, qui fecit expensas. C. de iudic. Idque ex ea potissimum ratione: quia illud iuramentum est affectionis, quam iudex ex æquo & bono temperare potest. Neq; verò de periurio talis acculari potest, siquidem ex necessitate juris in lite iuravit. per l. ult. ff. de in lit. jurando. Hoc tamen ita intelligi debet, ut non pro niscuè, sed tantum ex magna caula, & non nisi

mam

re-

reperitis novis probationibus, ab hoc iuramento necessario semel præstito, recedi possit. prout in d. l. videamus §. pen. expresse his verbis traditur: Item videndum, an possit iudex, qui detulit iusjurandum, non sequi id; sed vel prorsus absolvere, vel etiam minoris condemnare, quàm juratum est. Et magis est, ut ex magna causa, et postea reperitis probationibus possit. Quod postmodum jure novo correctum est, ita ut jam post præstitum iusjurandum, iudicis taxatio locum nullo modo habeat. per clarum text. in auth. post iusjurandum. C. de iudi. quæ sic se habet: Post iusjurandum delatum et præstitum, non licet iudici amplius taxare: Sed et si hodie prius iudex taxaverit, et ita secundum quantitatem a iudice taxatam juratum fuerit, non habeat licentiam iudex

mi

minus, quàm juratum fuerit, condemnare. Sed si videris iudex neutrum litigatorum subdi debere ratione sumptuum propter negotij varietatem, sua sententia hoc declare. Et in Novell. Constit. 82. §. oportet. in verbis: Maneat ergo etiam nunc in eodem schemate custoditum, illo solo adiecto, si iusjurandum intulerit de expensis iudex victori, scilicet cum quantitate, quæ ei visa erit, recte se habere (quam taxationem vocant leges) deinde ille iuraverit, non habere licentiam iudicem minus, quàm juratum est, condemnare, neq; videri clementiorem lege, quæ hæc disposuit. Ex quibus haud obicure colligi potest, quod damna & expensæ, non modo per partem liquidari & comprobati soleant, verum etiam per iudicem taxari & moderari possint: Quod pra-

pra-

praxis etiā Curia sequi maluit, prout id ex decisione inter Nicolaum Koczur de Checini & Marthiam Pawetha anno 1585, sabbato ante Pentecosten facta, videre licet. Obiter autem notandum est, quod litis tantum expensae tunc victori debeantur, quando reus minus iustam causam litigandi habens in causa victus est d. l. sancimus. c. de iudicijs. at quando reus ob contumaciam causa cadit, eo casu non solum litis expensae, sed etiam damna, una cum aestimatione rei consequi potest. teste gloss. in l. 1. in verbo: *tenebitur*. ff. de alienat. iudic. mu. ca. facta. Porro et jure Saxonum etiam sine juramento & iudicis taxatione, pars lesa in aestimationem rei condemnari debet, nisi forte reus mediante juramento suo, minuat seu moderetur huiusmodi

aestimationem, per express. text. in Sp. Sax. lib. 3. artic. 47. ibi: *Sed si auferens ablatam rem habere non posse iuraverit, in eius aestimationem (nisi forte eam suo juramento minuerit) condemnatur* Quod tamen ita intelligitur, nisi res amissa, de quibus agitur, habeant expressam jure Saxonum aestimationem: nam tunc omnino ei dari debet, ut dicit notabiliter gloss. in d. artic. 47. supra verbo. *Nach den werden*. 1c. Quae autem res a jure aestimatae sint, habes in textu lib. 3. artic. 51. & similibus.

## OBSERVATIO XCII.

Appellatio ob damna & litis expensas, in sententia definitiva omittas, victori an de jure sit permittenda?

### SUMMARIA.

Ap-

1 Appellatio regulariter cuilibet, & a quacunque causa permittitur.

2 In causa expensarum litis quando victori appellare non liceat?

3 Iudex injuria afficitur, quando utraque pars ab eo appellat.

4 Expensae litis circa prolationem sententiae peti debent. Expensae litis a Iudice discerni possunt, etiam si petita non sint.

6 Iudex expensas litis compensare potest.

7 Appellatio a remissione quomodo differat?

8 Appellationes quae in Curia a DD. Assessores interponuntur, non habent vim pura provocationis.

9 Iudicium DD. Assessorum ob non admissam appellationem nemini adestare licet.

Ec-

**S**i vero et regulariter appellatio ab inferiori ad superiorem Iudicem, cuius, in quacunque causa, & a quacunque sententia definitiva, vel vim definitivae habente, de jure sit permittenda, quippe cum per appellationem iniquitas judicantium, vel imperitia corrigatur, teste Vlpiano in l. 1. in pr. ff. de appellationibus. attamen et in eo casu, quando utraque pars, reus scilicet & actor, secundum quem iudicatum est, ob id, quod Iudex in sua sententia nullam aut minorem fecerit mentionem sumptuum litis vel detrimentorum, ad superiorem Iudicem provocat, audiendus non esse videtur. per clarum text. in l. omne honorem saluum Iudicibus reservantes, si quando una pars

qua-



quasi laesa per definitivā eorum sententiam, provocatio-  
ne usa fuerit, interdiximus  
alteri parti, quae vicit, pro hoc  
tantummodo, quod nihil ca-  
pere pro sumptibus litis vel  
detrimentis, vel minus, quam  
oportuerat, iussa est, provo-  
cationem offerre. Cod. quando  
provocare non est necesse. Iudicium  
itaq; honori id tribuitur, ne  
is, qui sententiam in princi-  
pali latam approbat, ab ea  
appellare possit, hoc solo  
prætextu, quod nulli, aut  
minores sumptus litis sen-  
tentia iudicis fuerint illi a-  
3 diudicati. Haud enim mi-  
nima affici videtur injuria  
iudex, si utraq; pars, tam re-  
us, quam actor, ab eo appel-  
let. Quod si verò reus con-  
damnatus, ab ea sententia  
non provocaverit, æquissi-  
mum est, ut ob sumptus à  
Iudice omissos, is qui vicit  
causam, appellare possit  
Nul

Nullum enim aliud illi re-  
medium superest, quam ut  
appellationem interponat,  
per expressum textum in l. terminato. 3.  
his verbis: Terminato trans-  
actioq; negotio, posthac nulli  
actio, neq; ex rescripto super  
sumptuum petitione præste-  
tur, nisi iudex, qui de princi-  
pali negotio sententiam pro-  
mulgarit, cominus partibus  
constitutis iudicia pronun-  
ciatione significaverit, victo-  
ri causa restitui debere ex-  
pensas, aut super his querelā  
jure competere. Post abso-  
lutū enim dimissumq; judi-  
cium, nefas est litem alteram  
cōsurgere ex litis primæ ma-  
teria. Cod. de fructibus & litium  
expensis. Ex quibus & mani-  
festè colligi potest, quod li-  
tis expensæ circa prolationē  
sententiæ peti debeant, quo  
casu si iudex id prætermi-  
lerit, de proprio huiusmo-  
di pœnæ subiacebit, & red-  
dere

dere eas parti læsæ cogitur.  
per textum in l. properandum 13. §. si  
ve autem alterutra. Cod. de iudicijs.  
alioquin si non fuerint peti-  
tæ, iudex hac pœna non ad-  
stringitur: attamen si vult  
ex officio suo, potest reum  
5 cōdemnare in expensis. per  
expressum text. in d. l. omnem honorem.  
ibi: Iudicibus scilicet, si ve  
florentissimis proceribus sa-  
cri nostri palatij: si ve his,  
quibus pro minore litium æ-  
stimatione consultationes de-  
legantur (si perspexerint ad-  
inviandum esse victorem sum-  
ptuum perceptione) etiā sine  
provocatione eius hoc statu-  
entibus, & justam eorundem  
sumptuum quantitatem de-  
ficientibus. Atq; utinam id  
in Caria quoq; Regni sæpe  
fieret, quo improbi litigato-  
res, & à iudicio D. D. Affes-  
sorium ad Regiam Maiesta-  
tem protrahendæ litis, &  
adversarij fatigandi causa

temerè provocantes, metu  
huiusmodi & similiū (quæ  
in arbitrio iudicis confi-  
stunt: per textum in l. eos. Cod. de  
appellat.) pœnarū, facilius co-  
ereri possint. Equidem li-  
tes non essent tam crebræ &  
planè immortales, simulq;  
miselli homines, qui aulam  
sectantes vix è medicata sti-  
pe vitā ducere possunt, aula  
relicta, agriculturæ operiq;  
domestico vacarent impen-  
sius. Ac insuper & huiusmo-  
di expensæ litis à iudice pos-  
sunt cōpensari, ita tamen, ut  
in sententia causa compen-  
sandi exprimat. per text.  
in §. oportet, auth. de iudicijs. in verbis:  
Oportet autem expensarum  
rationē iudices omnino exa-  
minare. Causa verò com-  
pensandi ea potissimum vi-  
deri potest, quando utraq;  
pars causam litigandi se ha-  
buisse comprobavit. Nec  
interest quod expensæ utri-  
usq;

usq; partis raro coequari possint, ut potè quod plerumq; una pars plura sentiat incommoda, & sumptus faciat maiores, quam altera: Id enim ob justam litigandi causam, quam pars utraq; se habuisse agnoscit, in jure nō attenditur: prout etiam in praxi Curiae quotidie fieri videmus, cuius rei exempla recensere supervacaneū foret. Ad extremum tamen notanda est hoc loco differentia inter appellationem & remissionem. Quamvis enim haec duo in jure per text. l. cum a nobis §. Cod. de dilationib. coniungantur, & utrumq; in eo conveniat, quod causa ab inferioribus & minoribus iudicibus, ad maiores & superiores, à quibus dati sunt, referatur. toto titulo ff. qui et à quo appellatur; attamen in eo maximè differunt, quod appellatio iudice, & plerumq;

parte invitis fiat: remissio verò ultro à iudice & partibus ipsis interdum consentientibus perficiatur, quae etiam consultatio appellari potest. l. in offerendis. 37. et l. ult. Cod. de appellationibus. Et ideo tamen in Curia Regni omnes causas, quae à iudicio DD. Assessorum ad Regiam Matrem devolvuntur, non purè provocationis, & increpationis sententiae, sed remissionis potius vim obtinent, ita tamen ut per antiquissimam Curiam praxim, de non admissis appellationibus à iudicio DD. Assessorum per ad citationes contendere liceat nemini. Alioquin qui temerè huiusmodi citationes impetrare praesumpserint, sessione turre, vel alia poena arbitraria affici debent: prout contra Zabokrzecki año 1591 pronunciatum, levereq; prohibitum est, ut in poste-

par-

EUM

rum, neq; ille ipse, neq; quis, quam alius ad ea consilia descendere praesumat.

## OBSERVATIO XCII.

Appellatio intra quod  
tempus insinuari debeat?

### SUMMARIA.

1. Appellatio quando insinuari olim poterat.
2. Hodie ad insinuandam appellationem decendium competit.
3. Decendium in appellatione currit a tempore scientiae.
4. Extraordinaria appellatio qua dicatur?
5. Metus in jure quomodo accipiendus sit?
6. Appellatio jure Saxonum viva voce statim, & in continenti fieri debet.
7. Appellatio intra quod tempus proseguenda sit?

Tem-



Empus insinuandae appellationis à definitiva sententia jure Civili erat olim biduum, tamen in causa propria: aut triduum, in aliena. per l. r. §. biduum. 8. ff. quando appell. fit. Et clarius in l. eos. 6. §. ult. C. de app. in verbis: *Sin autem in iudicio propriam quis causam fuerit persecutus, atq; superatus voluerit provocare, eodem die vel altero libellos appellatorios offerre debet. Is verò qui negotium tueretur alienum, supradicta conditione etiam tertia die provocabit.* Quod tamen tempus postmodum ab Imperatore Justiniano summa juris aequitate ad decendium usq; productum est, ut patet ex Novell. 23. cap. 1. quae sic habet: *Et sancimus omnes appellationes siue per se, siue per procuratores, seu per defensores, vel curatores vel*

Iii 2

tu-



tutores ventilentur, posse intra decem dierum spatium à recitatione sententiae numerandum, iudicibus ab ijs, quorum interest, offerri; siue magis siue minores sint, ut liceat nimirum intra id spatium plenissime deliberare, siue appellandum ei sit, siue quiescendum: ne timore instante opus appellatorum frequenter: sed sit omnibus inspectio-  
 nis copia, qua indiscussos hominum calores potest refricare. Quod & decendium  
 3 (juxta communem DD. juris opinionem) currit statim à tempore late sententiae, adeoque de momento in momentum, ita ut etiam dies feriati includantur, & hora, qua sententia lata fuit, assignetur. ut præclare notat Speculator tit. de appellatio. §. restat. num. 3. Ita tamen, ut ex tempore scientiae, quo nimirum sententia in præjudiciū par-

partis appellantis lata esset, decendium illud connumeretur. per clarum textum in cap. decertationi. in verbis: postquam se iuerit. ext. de appellatione in sexto. Idque DD. juris etiam ad extraordinariam appellationem extendere solent, cum videlicet iudicis, à quo  
 4 appellatio interponi debet, eo tempore copia haberi non potest; ut potest quia absens vel propter metum, aut aliquam suspicionem coram appellari non potest, tum eo casu, si intra tempus jure definitum, coram alio iudice, notario, testibus aliisque personis honestis id declarat ac protestetur, quod à gravamine per iudicem ordinariū sibi illato appellare voluerit, appellatio de jure subsistere potest, pro quo expressus est textus in cap. fin. ext. de appellat. lib. 2. tit. 28. cuius hæc sunt verba: Si iustus metus

par-

quo

quo minus appellaveris, te excusat, ad appellationis reputari beneficium convolasse, dummodò intra tempus, quo licite provocatur, coram iudice à quo appellasse volueris: vel si habere copiam ipsius nequisisti, in presentia bonorum virorum protestatione super hoc proposita causas appellationis duxeris exprimendas. Cui ad stipulatur quoque; textus in l. 2. cod. de his qui per metum iudic. non appell. in his potissimum verbis: Qui verò vim sustinuerunt, contestatione publice proposita, intra dies videlicet legitimos, quibus appellari licet, causam appellationis evidenti affirmatione distinguant: ut hoc facto tanquam interposita appellatione, iisdem acquiritatis adminicula tribuantur.  
 5 Metus & autem talis hic intelligi debet, qui non vani sit hominis, sed qui me-

ritò

ritò & in hominē constantissimū cadat, & qui sit maioris malitatis. ut inquirunt Icti Vlpian. in l. 5. & Gaius in l. 6. ff. quod met. caus. gest. erit. lib. 4. tit. 2. Huiusmodi itaque extraordinariae appellationes etiam in Regno locum habent, quod & in Curia, in causa inter Iacobū Trunck, & Zachariam Hartman civis Gedanen: Anno 1591 comprobatum fuit. Porro & jure Saxonum aliter se res habet: nam hoc jure appellationes viva voce statim & in continenti (seu ut vulgò dicunt, stante adhuc pede) post latam sententiam fieri debent. per text. in Sp. Sax. lib. 2. art. 6. ibi: Et à sententia quam audiaveris, non appellaveris, postmodum ei contradicendi & appellandi facultas denegetur, ubi in vulgari textu ponitur verb: zu hand, quod significat statim

&amp;

& in continenti. Rationem verò diversitatis glossa dicti art. 6. hanc potissimum adfert, quòd jure Saxon. partes interrogentur, num acquiescant latæ sententiæ, an non? Cui si semel consenserint, postmodum eandem in dubium vocare nulla ratione queant. *Nemo enim* (juxta vulgatam regulam juris, in l. nemo. 72. ff. de reg. juris.) *potest mutare consiliū suum in alterius injuriam.* Quod ita quidam accipiendum esse volunt, ut quamvis appellatio viva voce in continenti post latam sententiam fieri debeat; insinuatio tamen illius intra decem dies fieri possit, prout etiam in Curia in causa Schopmanni civis Rigen: contra Magistratū civitatis eiusdē anno 1596 Sabbato post festum S. Ioannis Baptistæ judicatū fuisse memini. Tempus tve-

rò proseguendæ appellatio-  
nis jure civili est annus, &  
ex causa biennium, ut in auth.  
ei qui. Cod. de temp. & repar. appell.  
& latig in aut. de his qui ingrediuntur.  
ad appell. cap. 1. coll. 5. Jure au-  
tem Saxonum sex septima-  
narū, ut est text. lib. 2 art. 12  
in verbis: *Et infra sex septi-  
manarum tempus confirmatam ab imperio sententiam  
reportet, & gloss. ibidem ra-  
tionem diversitatis tradit,*  
quòd videlicet jure civili ap-  
pellantes Curia sequi oporteat.  
Saxones verò appella-  
tionem nō proseguantur,  
nisi cum Rex cum Curia  
sua in Saxoniam advene-  
rit: quo Privilegio in Regno  
Cracovien: etiam uti palam  
est. Hinc colligitur, quod  
appellans, si infra fatalia ap-  
pellationis expeditionem  
consequi nequeat, idè non  
succumbat in causa. Quis  
enim (ut ibidem glossa tra-  
dit)

dit) cogere potest Impera-  
torem, ut ipse jus dicet cum  
quis voluerit, sed expectare  
oportet, quoad voluntas ip-  
sius intecelserit. Hodie quo  
ad tempus proseguendæ ap-  
pellationis jus civile in pra-  
xi observatur: prout in Cu-  
ria inter Stiregulski, & Fes-  
niadi civem Lublinen: Var-  
savia, anno 1596, sabbato  
ante festum S. Margarethæ  
decisum fuisse liquet.

### OBSERVATIO XCIII.

An ea, quæ coram Iu-  
dice à quo non sunt allega-  
ta aut probata, coram Iudi-  
ce appellationis de novo al-  
legare aut probare liceat?

#### SUMMARIA.

Apud Iudicem appella-  
tionis an liceat non allegata  
allegare, & non probata pro-  
bare?

Ius

Jure Culmensi idem ob-  
tinet quod jure Civili.

In termino proseguenda  
appellationis, licet articulos  
novos proponere, sed priori-  
bus non contrarios.

In causa appellationis, no-  
væ probationes fieri non pos-  
sunt.

Exceptiones in causa ap-  
pellationis quales proponere  
liceat?



Ongruit super-  
iori etiā hæc quæ-  
stio: An ea, quæ  
coram judicē à quo, non  
sunt allegata aut probata,  
coram Iudice appellationis  
de novo allegare aut proba-  
re liceat? Quia in re Impera-  
tor Iustinianus divina san-  
ctiōe ita decernit: *Ut licen-  
tia quidem pateat in exer-  
cendis consultationibus, tam  
appellatori, quàm adversa  
parti, novis etiam adsertio-  
nibus utendi vel exceptioni-  
bus*



bus, quæ non ad novum capitulum pertinent, sed ex illis oriuntur. Et illis coniuncta sunt, quæ apud anteriorem Iudicem noscuntur proposita. Sederi quæ dicta quidem allegatio monstrabitur, vel instrumentum aliquod prolatum, probationes tamen illo quidem defuerint tempore, verum apud sacros cognitores, sine procrastinatione præberi poterunt: id quoque eos admittere, quo exercitatis jam negotijs plenius subveniatur veritatis lumine. l. 4. Cod. de tempor. et reparat. appellat. Cui concordat textus in l. eos. s. §. si quid. his verbis: Si quid autem in agendo negotio minus se allegasse litigator crediderit, quod in iudicio actum fuerit omissum: apud eum qui de appellatione cognoscit, persequatur. Vbi sequitur statim, dignum sanè Imperatoria

Ma-

Maiestate elogium. Cum (inquiunt Imp. Dioclet. & Maxim.) Votum gerentibus nobis aliud nihil in Iudicijs, quàm iustitiam locum habere debere, necessaria res fortè transmissa, non excludenda videatur. C. de appellat. Quod iure Culmensi quoque obtinet. Et Curia in causis eiusdem juris id sequi non dedignatur, prout in causa Ioannis Thebaldi Plenipotētis Casparis Stumph civis Norimbergen; contra Melchiorē Walbach, Consulem civitatis Varssouien; anno 1588, similiter in causa Arculariorū Varssouien; contra Zakrocimen; Anno 96. die 18. Octob. & alijs quamplurimis, iudicatum fuit: quamvis in alijs causis juris Maydeburgensis secus fiat, verum tamen supradicta non simpliciter, sed suo quodā modo vera esse scien-

dum

dum est: ita nimirum, ut in termino prosequendæ appellationis liceat quidem articulos novos proponere, non tamen prioribus directè contrarios, sed dependētes a prioribus, & facientes ad causam. Exempli gratia: si in prima instantia petij boveum, postea in causa appellationis peto equum, & induco novas probationes ratione equi, id non procedit: sed si peto rem meam iure dominijs, non tamen ad specialem causam me adstringo, postea in processu causam emptionis sum persecutus, & succubui; possum nihilominus in appellatione persequi causam dominationis, vel aliam, ex qua dominium potest acquiri: quia ista nova causa potest includi sub primo libello generaliter de dominio loquente: quod etiam haud

ob-

obscurè innuere videtur supra citata lex per hanc C. de appellatione. Porro novæ probationes, quæ fiunt per testes etiam super iisdem articulis, vel directè contrarijs, in causa appellationis fieri non possunt, per clarum text. in cap. fin. Clement. de testibus. his verbis: Testibus rite receptis, & eorum attestationibus publicatis, sicut non licet super eisdem, vel directè contrarijs articulis alios vel eodē testes in principali causa producere; sic non debet in appellationis causa licere. Cum non minus in appellationibus, quàm in principali causa subornatio sit timenda. Exceptiones tamen verò tantum illæ, quæ post litem contestatam opponi possunt, rectè in causa appellationis proponuntur, non etiam hæc, quas ante litem contestationem proponi necesse est, per

K k k

text

textum in l. ita. n. his verbis:  
Ita demum super lite prosequenda, quam tibi mater mandavit, actionem intentare potes, si cum primū litem contestaveris, non est tibi eo nomine opposita prescriptio militae, quod nec cū appellatio agitur, tibi obijci potest. *Sec. Cod. de procurat.*

## OBSERVATIO XCV.

Appellatio ad superiorem intermisso medio iudice, an sit permitta?

### SUMMARIA.

1 Appellari ad superiorem intermedio Iudice omisso, cur non liceat?

2 Magdeburgum est sedes Municipalis juris Maydeburgensium.

3 In Polonia ex Maydeburgo jus petere quando cessatum sit?

De

De appellatione ad intermedium iudicem juris dispositiones.

In appellationibus consuetudo loci attendenda est.

Consuetudo civitatis Cracovien: in appellationibus interponendis.

Casus quibus ad intermedium iudicem appellatio omitti possit?

Iure Canonico intermisso medio Iudice appellari potest ad Curiam Romanam.

**Q**uod t appellari non possit ad superiorem iudicem intermisso medio, originem ex jure Municipali Maydeburgensis traxisse videtur. Nam t cum in ea Civitate Otto Imperator primam sedem juris Municipalis collocasset, voluit ut omnes de Polonia, Bohemia, ab Halensibus primū (qua fuit

civi-

civitas secunda post Maydeburgū & in jure illius fundata) sententiam in jure peterent: vel si hæc non placuerit, ex Magdeburgo eam apportare possent, prout gloss. in confirmatione Privilegij juris Municipalis ab Imperatore Ottone cognomento Russo, año D. 975 feria secunda ante Pentecostes facta tradit: idq; per expressum textum juris Municip. artic. 10. in verb: Ea propter omnes de Polonia, Bohemia, de Marchia, Misnenses & Lusacen: jus suum in appellando ex Halia reportare debent. Si verò Halenses in sententia deficiant, vel invenire ignoraverint, eandemq; querere ex Magdeburgo debent, & reportare coguntur. Quod multis postmodū temporibus in Regno servatum fuisse, certum est. Verū cū litium cre-

crevisset numerus, nimis durum & difficile idvltum est hominibus, à Civitate, quæ tot locorum intervallis distat, de re levissimā etiam momenti, sententiam juris expectare. Quapropter ad instar istius juris consuetudo invaluit, ut ex oppidis ad sex Regni civitates, in quibus jus supremū, quod etiā Magdeburgense vocāt, fundatum est, appellationes devoluantur, illudq; pro intermedio iudicio observari soleat. Porro t de hac instantia appellationis ad intermedium iudicem, est dispositio non solum juris Imperialis, prout ex textu in l. Imperatores. 21. in verbis: Imperatores Antoninus & Verus rescripserunt, appellationes, quæ recte ad Principem facta sunt, omisis his, ad quos debuerunt fieri, ex imo ordine ad Præsides remitti.

Kkk 2

ff.



ff. de appellationib. et relas. videre licet; sed etiam juris Provincialis Saxōici Sp. Sax. lib. 2. art. 12. ibi: *Appellat quis contra sententiam, ad digniorem iudicem tenetur appellare, & ultimò ad Regem.* Quod & in Curia observatum fuisse, praxis continua docet. Et in causa Iacobi Blaszkowicz civis Varssoviensis & Conss. civitatis eiusdem: Item in causa Sulikowski cum Cwiklicz Anno 91 iudicatum est. Nequaquam enim iurisdictiones cōfundi debent. per l. nemo. Cod. de iurisdic. omnium iudic. Nisi tamen consuetudo loci in contrarium sit: magna etenim in huiusmodi solennitatibus usus & consuetudinis solet esse autoritas. per text. in Cap. Romana. Ecclesia. 8. in verbis: *Nisi aliud Remensi Ecclesia de consuetudine competat in hac parte.* de appellat. in sexto.

Cu-

Cuiusmodi t consuetudo 6 etiam in Regno apud Cracovien. locum habet, apud quos à sententia Consulum intermisso medio Iudice, directè ad Regem appellatur, praterquā quod à Iudicio Scabinali ad ius supremum, de quo suprā dictum est, inde autem post Curiam S. R. Mtis. provocationes fiant. Vel si talis casus intercedat, 7 in quo ad intermedium iudicem appellari non possit, puta si Iudex suspectus, aut diu abens sit, ut notat Bartol. in l. 1. §. si quis. ff. de appellat. Sed hęc iure Canonico aliter se habent, ubi omisso Iudice intermedio, semper potest appellari ad Romanam Ecclesiam. per textum in C. ad Romanam. 2. qu. 6. in verbis: *Ad Romanam Ecclesiam omnes Episcopi, qui voluerint, vel quibus necesse fuerit, quasi ad caput suffugere, eam*

*eamq. adpellare debent. Et.* Cui omninò adstipulatur aliud cap. d. 2. causa. qu. 6. quod sic incipit. *Ad Romanam Ecclesiam ab omnibus, maximè tamen ab oppressis appellandum est, & concurrendum quasi ad matrem, ut eius uberibus nutriantur, auctoritate defendantur, & à suis oppressionibus releventur: quia non potest nec debet mater oblivisci filium suum.*

OBSERVATIO  
XCVI.

Appellationi utrū renunciare liceat?

## SUMMARIA

1. *Unicuique licet his, quæ pro se introducta sunt, renunciare.*
2. *Appellationi non nisi partibus consentientibus renunciare licet.*

Re-

*Renunciatio appellationis 3 fit aut expressè aut tacitè.*

*Appellationi intra quod 4 tempus renunciare liceat.*

*Adoribus Francorum appellationi licet renunciare, donec sit decisa: quod 5 in Regno obtinet.*

**I**N eadem materia etiā hæc quaestio seorsum offert: Vtrum videlicet beneficio appellationis renunciare liceat? Et quamvis juxta vulgatam Regulam juris, unicuique tamen liceat his, quæ pro se introducta sunt, renunciare. per l. pen. Cod. de passis. Quod & in hac quaestione per clarum text. in l. si quis libellos. 28. C. de appellat. dicendum videtur, cuius ista sunt verba: *Si quis libellos appellatorios ing. sit. it. sciatis se habere licentiā arbitrium commutandi, & suos libellos recuperandi, ne iusta penis no-*

dis-

*dinis humanitas amputetur.*

- 2 Re vera ꝑ tamen non nisi partibus cōsentientibus talem renunciationem subsistere posse, testatur textus l. fin. in fine. ibi; *Sin autem partes inter se scriptura interveniente, paciscendū esse crediderint, nemini parti licere ad provocationis auxilium pervenire, vel ullum fatale observare: eorum pacificationem firmā esse censemus. Legum etenim austeritatem in hoc casu volumus mitigari.* c. de appellat. Vnde liquidō constat, quod talis renunciatio non nisi pacto inter partes inito, fieri possit, pro, ut etiam textus juris Saxon. lib. 2. artic. 12. his verbis innuere videtur: *Et etiā, qui sententiam adinuenerit, ab ea recedere non licebit, nisi ab isto, in cuius profectum pronuntiatum est, consentiatur.* Atqui hoc ita accipiendum est,

est, si videlicet expressē fiat renunciatio. Potest ꝑ enim illa fieri expressē vel tacitē. Expressē fit per verba expressa, specifica, declarantia ipsam renunciationem appellationis: neq; tamen inducitur eo ipso, si quis dicat se stare sententię iudicis, ut notat Robertus Maranth. in Specul. aureo. pag. 523. num. 342. Tacita verō renunciatio potest pluribus induci modis, ut potē per desertionem appellationis, vel quando appellans post factam appellationem causam tractat corā iudice ā quo appellavit: hoc etenim factō videtur appellationi suę renunciare. quod exprimitur in cap. sollicitudinem 54. illis verb: *Cū ille ad pellationis prosecutionem renunciasse tacitē videatur.* extrā. de appellat. Quod etiam confirmatur Decreto Curie inter Zerebowicz & Szepper

- Szepper Armenos Anno 97 die ult. Aprilis lato. His instantibus, quod appellationi expressē vel tacitē renunciari possit, quodq; etiam Curie praxis tenet, prout & in causa Ioannis Sulikowski & Samuelis Czwiklicz Anno 91 decisum fuisse liquet; de eo tamen dubia est apud Interpp. juris questio: Intra ꝑ quod videlicet tempus appellationi renunciare liceat? Et in iure quidem civili nulla eius rei fit mentio: Iure autem Canonico permittitur renunciare appellationi, donec superiori sit oblata. per Cap. quamvis. 10. ext. de electione. in 6. his verb: *Ceterum in premissis omnibus casibz, liceat partibus ab huiusmodi appellationibus (nulla tamen interveniente pravitate) recedere, antequā prafata sedi fuerint presentata.*
- 5 Moribus ꝑ verō Francorum (quod

(quod & in Regno observatur) donec sit decisa appellatio, licet renunciare. teste Imbert. lib. 2. Olim verō apud Rom. intra triduum ā libellis appellatoris (quorum fit mentio in d. l. si quis libellos.) ingestis, hoc tantū permittebatur, quod ex Cod. Theodosiano cognoscere licet.

## OBSERVATIO XCVII.

Vtrum in causa criminali appellatio permitti debeat?

### SUMMARIA.

Appellatio in causa criminali ex iure Civili est permissa.

Criminis manifesti convictis appellare non licet.

Accusatus criminaliter in iure Saxonum appellare non potest.

Praxis Curie ius Saxonum sequitur.

Li.



5 *Lipenses Scabini à sententia definitiva appellationem in causis criminalibus locum habere tradunt.*

**D** extremum non inutiliter queri potest: An appellatio in causa criminali de jure sit permessa? Et jure quidem Civili ex rescripto DD. Imp. Arcadij & Honorij appellationem ad supplicium damnatis, summa humanitatis ratione esse cõcellam, manifestè liquet. Cuius rescripti verba in l. addictos. 29. Cod. de appellat. sic se habent: *Addictos supplicio, & pro criminum immunitate damnatos, nulli per vim atq; usurpationem vindicare liceat ac tenere: quibus in causa criminali humanitas consideratione, si tempora suffragantur, interponenda provocationis copiam non*

ne-

*negamus: Et additur ratio: Ut videlicet ibi diligentius examinetur, ubi contra hominis salutem per errorem vel gratiam cognitoris oppressa putatur esse iustitia. Quod t non de his, qui criminis manifestè convicti sunt, DD. juris intelligi volunt, talibus enim appellatio iustè denegari potest. per clarum text. in l. observare. 2. C. quorum appellat. non recipiantur. Vbi itidè Imp. Constantius & Constans ad Hieroclè Consullem Syriæ Celest. sic rescribunt: *Observare curabis, ne quis homicidarum, veneficorum, maleficorum, adulterorum, itemq; eorum, qui manifestam violentiam commiserunt, argumentis convictus, testibus superatus, voce etiam propria vitium scelusq; confessus, audiat appellans. Sicut enim hoc observari disposuimus; ita**

equ-

*aquum est testibus productis, instrumentisq; prolatis, aliisq; argumentis praestitis, si sententia cõtra eum lata sit, & ipse qui condemnatus est, aut minimè voce sua confessus sit, aut formidine tormentorum territus, contra se aliquid dixerit; provocandi licentiam ei non denegari. Quibus ad stipulatur etiam jus Canonicum in cap. cum sit Romana. 5. §. fin. ext. de appellat. lib. 2. tit. 27. his verbis: *Frater ead si raptor sit, vel violentus detentor alienae rei, qui adpellat: huiusmodi adpellatio facta in iudicio apud Ecclesiam, si eas personas solet audiri, nisi fortè manifestus raptor vel fornicator existat, sicut ille, quem absentem & irrequisitum Apostolus excommunicavit. Porro t jus Saxonum accusatum criminaliter omninò appellare non posse tradit, prout in textu**

lib.

*lib. 2. art. 12. ibi: Qui pro injuria comprehensus in iudicio praesentatur, sententias increpandi non habeat potestatem, videre licet. Quo t jure Curia quoq; in huiusmodi casibus uti solet, cuius rei exempla cuius obvia esse possunt. Neq; caret ratione juris istius observatio, ne videlicet delicta diutius manerent impunita. Quotus quisq; enim est istorum maleficorum, qui non veliquacunq; tandem ratione ultimum differri aut deludi supplicium, quod etiam alibi Vlpian. Ictus notatum reliquit, cuius verba in l. si quis. 6. in pr. ff. de penis. extant: Caterum ut mea fert opinio, prorsus eos non debuisse, proleaquam semel damnati sunt, audiri, quicquid allegent. Quis enim dubitat, eludenda poena causa ad hac eos decurrere &c. Quod t*

LII.

Lip.

Lipsenses Scabini ita intel-  
ligunt, nisi per sententiam  
definitivam reo vel inculpa-  
to poena capitis vel mutila-  
tionis membrorum impo-  
natur. Eo enim casu etiam  
hoc jure appellationi locū  
esse pronuciarunt.

## OBSERVATIO XCVIII.

Utrum à sententia ar-  
bitrorum appellatio admit-  
ti debeat?

### SUMMARIA.

1. Appellatio in causa com-  
promissi locum non habet.
2. Ex compromisso nulla o-  
ritur actio.
3. Arbitrorum sententia et-  
iam iniqua stari debet.
4. Arbitrorum tria genera  
in jure reperiuntur.
5. Appellatio à sententia  
arbitri juris & arbitratoris  
locum habet.

Opinio quorundā in cau- 6  
sa compromissi poena & sti-  
pulatione vallati, si senten-  
tia manifestam iniquitatem  
contineret, locum esse appella-  
tioni.

Explicatio l. non distins 7  
guem. §. cum quidam. ff. de  
recept. qui arbitr. recep.

Partium consensus ad ino 8  
cognita num referri possit.

Decisio D. D. Assessorum 9  
Curiae Regalis.

**I**N causa Gra-  
tiani Gonsalis Ci-  
vis Mariae burgens-  
is, cōtra Compromissarios,  
& Henricum Meithe par-  
tem adhaerentem, anno D.  
Millesimo Sexcentesimo se-  
cundo, feria quinta post fe-  
stū Visitationis Beatae Ma-  
riae virginis, coram judicio  
D. D. Assessorū Curiae Re-  
galis agitata, non parvi mo-  
menti vertebatur questio.

Opi-

Utrum

Utrum videlicet à sententia  
arbitrorum appellare, & per  
consequens ad arbitrium bo-  
ni viri eadem revocare li-  
ceat? Sanè † juris id mani-  
festi esse videtur, quod à sen-  
tentia arbitri, si nimirū com-  
promissum stipulatione &  
poena sit vallatum, appellare  
non liceat: idq; propterea,  
2 quia † inde nulla oritur a-  
ctio, sed metu poenae stari  
debet sententiae arbitrorū,  
per expressum textum in l. 1  
in verbis: *Ex sententia ar-  
bitri ex cōpromisso jure per-  
fecto aditi, appellari non  
posse, sapē rescriptū est: quia  
nec judicati actio inde pra-  
stari potest, & ob hoc in vi-  
cē poena promittitur, ut me-  
tu eius à placitis non receda-*  
3 *tur.* Cod. de arbit. quinimo † e-  
tiam si sententia sit iniqua,  
idem omninō obtinere Vl-  
pia. tradit. in l. diem proferre §. stari.  
in verbis: *Stari autem debet*

sen-

*sentia arbitri, quam de re de-  
xerit, siue aequa, siue iniqua  
sit: & sibi imputet, qui com-  
promissit.* ff. de arbitris. Qui-  
b9 alij tamē refragari viden-  
tur itidem textus juris, ma-  
ximè verò in l. arbitro. in verb;  
*Arbitro ad fideiussores pro-  
bandos constituto, si in alte-  
rutram partem iniquum ar-  
bitrium videatur; proinde  
ab eo, atque ab iudicibus  
appellare licet.* ff. qui satidare  
cogantur. Cui etiam con-  
cordat l. cum specialis. 18. in ver-  
bis: *arbitrum vel arbitros  
eligere etc.* Cod. de iudicijs. Quod  
Accursius nō de arbitro par-  
tium consensu electo & assi-  
gnato; sed de iudice delega-  
to accipiendum esse putat.  
Quamvis etiam † hac in re 4  
inter arbitros differentia no-  
tanda sit, idq; per textum  
in l. cum antea. in pr. Cod. de arbitris.  
Alij etenim dicuntur arbi-  
tri simpliciter, quos partes

LII 2

mu-



mutua voluntate & consensu eligunt, & in eos sub poena stipulatione vallata, compromittunt, de quibus traditur in d. l. 1. Cod. de arbit. et d. 9. ff. eodem. Alij verò arbitratores, qui rem inter partes ex aequo & bono, sine solennitate aliqua juris transigunt, & componunt, quorum fit mentio in l. Societatem. 76. in verbis: *Arbitrorum enim* (scilicet voluntariorum) *genera sunt duo, unum eiusmodi, ut siue aequum sit, siue iniquum: parere debeamus, quod observatur, cum ex compromisso ad arbitrum i-tum est: Alterum eiusmodi, ut ad boni viri arbitrium redigi debeat, etsi nominatim persona sit comprehensa, cuius arbitrati fiat. ff. pro socio.* Alij deniq; arbitri juris, qui non ex consensu partium, sed ex necessitate legis & statuti ad finiendas lites deputantur.

tur, ut potè quādo iudex ordinarius pro suspecto habetur. per textum in d. l. cum specialis. Vnde si liquidò cōtat, quod 5 tam ab arbitratore, quā ab arbitro juris, si iniqua illorū videatur esse sententia, appellari possit: ab arbitro autem partium consensu electo, & per stipulationem sub poenae impositione confirmato, non item: idq; propterea, quod nulla ex huiusmodi compromisso oriatur actio vel exceptio, sed tantummodo poenae petitio. per expressum text. in l. 2. ff. de recep. qui arbit. recep. Quod tamen 6 quidam ita verum esse putant, si nimirum sententia illorum non contineret manifestam iniquitatem: alioquin datur contra ipsos doli exceptio, quae instat cuiusdam appellationis habetur, prout Rob. Maranta in Sp. aureo parte 6. pag. 513. num. 766. tradit, idq; per singularem

text-

textum, quem ad hoc allegat in l. non distinguemus 32. §. cum quidam in verbis: *Cum quidam arbitrer ex alijs causis inimicus manifestè apparuisset, testationibus etiā conventus, ne sententiā diceret, nihilominus nullo cogente dicere perseverasset, libello cuiusdā idquerentis Imperator Antoninus subscripsit, posse eum uti doli mali exceptione. Et idem cum à iudice consulere-tur, apud quem pena petebatur: rescripsit: etiamsi appellari non potest, doli mali exceptionem in pena petitione obstatuam. Per hanc ergo exceptionem quaedam appellandi species est, cum liceat retractare de sententia arbitri. ff. de recept. qui arbit. recep.* 7 Ego tamen non video, cur firma non debeat esse huiusmodi arbitrorum sententia, siue ea aequa, siue iniqua videatur: sibi enim imputa-

re

re debet, qui tali rem commisit. per expressum text. in d. l. diem proferre §. Stari. et in l. cum mandat. 23. in fine in verbis: *Imputari debet hoc domino, qui tali commisit sua negotia.* ff. de minorib. Et quod semel placuit, amplius displicere non potest, per vulgatam regulam juris. Quinimo nequē textus in d. l. non distinguemus. in contrarium facere videtur. Ibi enim non agitur de arbitri iniqua sententia: Sed de arbitro, quando videlicet inimicus ex causis postea supervenientibus apparet, & attestatione partis interveniente, nihilominus fert sententiam: eo casu si petatur poena compromisso adposita, habebit locū doli mali exceptio, quae instat cuiusdā est appellationis: quarevis revera etiā tunc appellari non possit, ut ibidem textus habet. Nec

il-

8 illud ꝑ obstat, quòd vulgò obijci solet, partes dum arbitros constituerent, de manifesta iniquitate non cogitasse, & per consequens, in huiusmodi arbitros nequam videntur consensisse. Id enim in iuramentis tantummodo locū habet, quæ non extenduntur ad incognita, idq; propter periculū salutis æternæ; at in his secus est, quæ ex mutuo consensu & voluntate proficiuntur. Ac proinde ꝑ D. D. Assessores quoq; Curie Regni, iuri communi, & consuetudinibus in omnibus partem regionibus observari solitis, inhærentes, talem in causa suprâ scripta tulerunt sententiā, quod appellatio à sententia arbitrarij, in quos cum stipulatione & pœna compromissum fuerat, admitti non debeat, & per consequens revocatio-

ne

ni ad arbitrium boni viri locus non sit.

## OBSERVATIO XCIX.

Bannitus seu proscriptus utrum in iudicio locum standi habeat?

### SUMMARIA.

*Banniti non solum jura Civitatis, sed etiam ea, quæ sunt naturæ, perdunt.*

*Bannitis domus, hospitium, & mensa denegari debet.*

*Banniti pro communibus hostibus censentur.*

*Banniti excommunicatis æquiparantur.*

*Casus, quibus recipiens bannitum domo vel hospitio, non puniatur.*

*Amicitia consanguinitati comparatur.*

*Banniti in iudicio standi locum non habent.*

Ban-

8 Bannitus ad defensionem sui in iudicio comparere potest.

9 In regno banniti, siue sint actores, siue rei, in iudicio standi locum non habent.

1 **B**anniti ꝑ seu proscripti non solum jura Civitatis, sed etiam ea, quæ sunt naturæ, amittunt. Nam sicut olim apud Romanos deportatis aqua & igni interdicebatur. §. minor. Instit. de Capit. dim. ibi: minuit. ita hodie bannitis: i.

2 in quod ꝑ magis est, omnia humanitatis jura & officia iisdem denegari solent, usq; adeò, ut etiam domo, hospitio, mensæ recipere eos liceat nemini, per generalem textum in l. 1. ff. de receptatoribus. Et in l. eos qui. Cod. qui latrones. Et alijs criminibus reos occult.

Quod etiam probat textus sp. Sax. lib. 3. artic. 23. his verbis: Qui recipit aliter proscriptum (scienter) hic multam

pre

praestet iudicio; Si verò ignoranter se hac fecisse iuraverit, impunitus erit. Cuius rei duplex potest esse ratio: Vel quod ꝑ banniti & 3 proscripti pro rebellibus & communibus omnium hostibus censentur, per text. in l. amissione. §. qui deserunt. ff. de Cap. diminut. Vnde cōsequens est, ut is qui communem hostem recipit atq; fouet, contra Rempub. deliquisse videatur. Vel quod ꝑ banniti æquiparentur ijs, qui- 4 bus censura Ecclesiastica imposita est, (qui & excōmunicati vocantur,) cum quibus itidem consuetudo omnis est prohibita, idq; propter scandala, quæ ex communicatione cum hominibus sceleratis evenire solent. per textum in Cap. Cum excommunicato. Et cap. Excommunicatis. ii. qu. 3. Quāvis ꝑ & hæc recipiant limitationem in certis casibus, 5

pu-



puta si quis per ignorantiam bannitum recipiat: Ignorantia enim à delicto & poena excusat. per textum in l. si quis ignorans ff. locati. vel vi & metu adactus: nam is culpa caret, qui scit, sed prohibere non potest. per textum in l. culpa. ff. de reg. juris. Solet etiã eorum haberi ratio, qui sanguinis causa bannito favore & auxilium præstant. per textum in l. eos. 2. his verbis: *Eos, apud quos affinis vel cognatus latro conseruatus est, neq; absolucndos, neq; seuerè admodum puniendos. Non enim par est eorum delictum, & eorum, qui nihil ad se pertinentes latrones recipiunt.* ff. de receptatorib. Quod item de coniuncta amicitia dicendũ esse videtur. Nam  
 6 *† & hæc, consanguinitati comparatur.* per textum in l. cum allegas 3. in verbis: *Et enim peregrinationis la-*  
 bo-

*borem sociatum commilitij eius, & obeundorum munerum consortium, affectioni fraterne nonnihil addidisse, quinimò virè mutua chariores inuicem sibi eos reddidisse credendum est.* Cod. de Castr. pecul. mili. lib. 12. Et ut præclare tradit. Cicero lib. 1. Officiorum. *Sanguinis (inquit) coniunctio & benevolentia de vincit charitate homines: magnum est enim eadem habere monumenta maiorum, eisdem uti sacris, sepulchra habere communia, sed omnium societati nulla præstantior, nulla firmitior, quam cum viri boni moribus similes, familiaritate sunt coniuncti.* Quinimo Isocrates plures faciendos esse suadet amicos, quã sanguine coniunctos: siquidem ad constituendam amicitiam veram, plus est virium in natura quàm in lege, in moribus quàm

quàm in genere, in voluntate, quàm in necessitate.  
 7 Quoniam *† itaq; banniti seu proscripti, ea quæ sunt Civitatis, amittunt, & pro hostibus habentur; idcirco in iudicio quoq; locũ standi eos habere nõ posse consequens est.* per expressum textum in l. si qui reus §. 9. illud. in verbis: *Illud incertum est, utrum ita demum accusare potest, si fuerit liberatus, an & si penam subierit. Est enim constitutum ab Imperatore nostro & Dinopatre eius, post damnationem, accusationem quem inchoare non posse. Sed hoc puto adeos denum pertinere, qui vel civitatem vel libertatem amiserunt.* ff. de publicis iudicijs. Quod etiam confirmat textus juris Saxonici lib. 3. art. 16 in verbis: *Imperij & in ipsa iurisdictione proscriptis respondere nemo tenetur, sed*  
 ip-

*ipso alius respondere oportet.* Vnde *†* haud obscure 8 colligi potest, quod quavis bannitus tanquã actor in iudicio locũ standi non habeat; attamen si existat reus, ad defensionem sui admittatur. Defensio enim est juris naturalis, quæ nemini deneganda est. per text. in Cap. pastoralis. in Clement. de senten. & re iudic. Et absurdum alioquin esset iudicium ferri invitum, & partem reã condemnari nõ auditam. Non itaque id tribuitur favori banniti, sed æquitati iudicis, & solennitati iudicij, quod ex tribus personis, ut potè, actore, reo, & iudice constare debet. Nec obstat quod reus in exceptiõe seu defensione pro actore censeatur. per expressum text. in l. 2. ff. de excep. Id enim ita intelligendum est, quod sicut actor intentionem suam

M m m pro-

probare necessum habet; ita reus quoq; exceptionē probare debet: propriè tamen actor dici non potest. Quia non petit rem sibi adiudicari, sed ab actoris imperitiōe se liberum pronunciari. Verum <sup>9</sup> in Regno, tam inter personas equestris ordinis, quàm plebæ conditionis, id non attenditur. Banniti enim & proscripti promiscuè, sive sint actores, sive rei, ad iudicium non admittuntur, nisi rescripto Principis, (quod vulgò subleuationem in civilibus: seu saluū conductum in criminalib9 vocant) sint muniti: prout id praxis quotidiana docet, & Constitutio in Coronatione Sermi Regis moderni Anno Dñi 1388 Cracoviæ lata latius de his disponit.

OBSERVATIO  
C.

De

De Iudæis, privilegijs, & libertatibus eorum, & an juri communi sub sint?

## SUMMARIA.

*Iudæi teste sacra scriptura nullibi certas sedes habent.*

*Iudaorum in Regno amplissimus numerus.*

*Iudeorum libertates & privilegia in statuto Regni comprehensa.*

*Iudaorum privilegia ad terras maioris tantum Poloniae referri debent.*

*Iudæi quomodo juri communi & legibus civilibus sub sint.*

*Iudæis non licet novas synagogas extruere, sed tantum antiquas restaurare.*

*Iudæis familiam Christianam alere non licet.*

*In Successione Iudaorum non servatur jus Civile, sed lex Moisaica.*

Ex-



Xtremum claudat mihi agmen, hæc de Iudæis quaestio, Num videlicet juri cōmuni sub sint, vel speciale jus habeant? Iudæi etenim quavis secundum divina oracula, nullibi jam certas sedes habeant, & perpetuò vagari cogantur, ut dicit. *Psalmus* 108. versic. 10. attamen <sup>2</sup> in Regno, siue id ex singulari gratia Regum: siue etiam ex indulgentia quadā nostrorum hominum, in tantum excrevit eorum numerus, ut facile ceteris incolis civitatum & oppidorum Regni par, aut certè superior sit. Quapropter non inconveniens huic operi esse duxi, si de libertatibus, privilegijsq; illorum pauca quædam <sup>3</sup> adjiciantur. Imprimis vero sciendum est, Iudæos in Regno privilegia quædam

Ipe-

specialia jurium & libertatum suarum per Boleslaum Ducem maioris Poloniae, prout Casimiri Mag. Regis Poloniae Anno Dñi. 1264 in Kalisz in crastino assumptionis Virginis Mariæ ipsis concessa, ac tandē Cracoviæ in die beatorum Dionisij & sociorum eius Anno Dñi 1343, per dictū Casimirum Magnum, Regem Poloniae suprà scripti Boleslai pronepotem confirmata, usurpare, ac palsim juri communi (quo ceteri incolæ Regni utuntur) obijcere solere. Quæ tamen <sup>4</sup> privilegia non ad universas Regni terras, sed tantummodò ad terras maioris Poloniae referri debent: ex ea potissimum ratione, quòd prædictus Boleslaus nō toti Regno, sed illi saltem terræ præfuerit: uti hoc ipsum

M m m 2

in



in proemio dicti privilegij declaratur his verb: *Quod judaeorum nostrorum per totum districtum nostri domini constitutorum statuta & privilegia taliter duximus declaranda*. Sed praxis hodierna contrarium sequitur, & omnes in universum Iudaeos Regnicolas eo privilegio comprehensos esse vult. Veruntamen praeter casus in hoc privilegio expressos, non est dubium, Iudeos juri communi subesse, & legibus Civilibus, atque statutis loci ligari. per expressum textum in l. Iudaei. 8. his verbis: *Iudaei communi Romano jure viventes, in his causis, quae tam ad superstitionem eorum, quam ad forum, & leges, ac jura pertinent, adcant solent more judicia, omnesq; Romanis legibus conferant & exceptant actiones* &c. *Cod. de Iudeis & Caliculis. lib. 1. tit. 9.*

Vnde

Vnde haud immerito in Curia etiam Regali in casibus suprascripto privilegio non expressis, ad jus Civile, (quemadmodum in causa Matthiae Post Parochi Chencinentis & oppidi eiusdem Iudaeos, ratione extructionis synagogae ritus illorum, Anno D. 1597, die 13 Maij factum fuit) recursus fieri solet. Nam hoc jure disponitur, Iudaeis nequaquam concessum esse novas synagogas extruere, sed tantum antiquas restaurare. per expressum textum in l. ult. ibi: *Illud etiam pari consideratione rationis arguentes precipimus, ne quae judaica synagoga in novam fabricam surgat, fulciendi veteres permissa licentia, quae ruinam minantur. Et qui synagoga fabricam ceperit, non studio reparandi, cum damno quinquaginta librarum auri fraudetur au-*

si.

*fibus suis. Cod. de Iudeis & Caliculis*  
 Quod itidem jure Canonico per Cap. Iudaei. 3. & Cap. Consuluit. 7. ext. de Iudeis. expressè prohibetur. Interdum & secundum Statuta & Constitutiones Regni contra illos proceditur, prout inter eundem Parochum Chencinen. & dictos Iudeos, de non alenda familia Christiana decisum fuit. Quod quamvis tam jura Civilia, quam Canonica, propter abusus, qui inde provenire solent, severe prohibeant, ut videre est in cap. 2. 8. & 13. ext. dict. tit. de Iudeis. Et in toto tit. Cod. ne Christiani, mancip. &c. lib. 1. tit. 10. attamen Constitutio Regni anno 1565 poe-

na etiam pecuniaria centum marc. illos in officio & observatione harum legum retinendos esse putavit. In successioneibus vero Iudeorum non servatur jus Civile, sed lex Mosaica, quae excludit frater sororem à successione patris. prout Num. cap. 27 habetur, quod est contra l. maximum vitium 4. Cod. de lib. praeerit. Vbi dicitur: *quod qui inter masculum & femina in successione differentias inducunt, quasi natura accusatores existunt, cur non totos masculos generavit, & unde generentur, non fiant.*

FINIS. CENT. I.

SOLI DEO GLORIA.







# INDEX OBSERVA- TIONVM CENTVRIÆ PRI-

mæ, primus numerus observationem, se-  
cundus numerum marginalem denotat.

## A

**A**bolitio quid sit. 89. 7.

Absens legitimum impedimentum iura-  
mento comprobare debet. 12. 7.

Accusatio criminis publici cuius ex po-  
pulo concessa. 89. 6.

Accusator ad certam pecuniæ summam  
se ut incribat, usus obtinuit. 15. 4.

Accusatore deficiente, iudex neminem  
condemnare potest. 16. 9.

Accusator quod etiam sine inscriptione  
subeat penā talionis, sententia Accursij.

Actio reuocatoria utrum sit criminalis,  
an civilis. 80. 10.

Actio actionem quando non perimat.  
46. 12. & 78. 5.

Actor post præstitam guarandam reum  
defendere debet. 13. 10. & 38. 2.

Actor inuitus etiam rescripto Principis  
ad incompetentem iudicem trahi non  
potest, secus in reo. 3. 9.

Actor sequitur forum rei. 6. 12.

Actor contumax quomodo puniatur. 10. 3.

Actor contra hæredes iuramento peti-  
tionem suam probare debet. 25. 8.

Actore contumace ad sententiam defini-  
tiuam quando perueniatur. 10. 9.

Actore non probante reus absolui de-  
bet. 23. 4.

Aditum ad se præstans  
quomodo citandus. 1. 2.

Aduocati & procuratores salaria peten-  
re possunt. 45. 14.

Afflictio non est addenda afflictio. 33. 16.

Aliud pro alio solui posse affirmatur.  
32. 1.

Aliud pro alio solui non potest inuito  
creditori. 32. 3.

Aliud pro alio ut inuito etiam creditori  
soluatur, impossibilitas facit. ibid.

Alius pro alio damnari non potest. 9. 7.

Amicitia consanguinitati comparatur.  
99. 6.

Apocha quid dicatur, & quando libe-  
ret debitorem. 28. 8.

Appellatio regulariter cui libet, & à  
quacunque causa permissa est. 92. 1.

Appellare victori in causa expensarum  
litis quando non liceat. 92. 2.

Appellante parte utraque iudex injuria  
afficitur. 92. 3.

Appellatio à remissione quomodo diffen-  
rat. 92. 7.

Appellationes quæ in Curia à DD. As-  
fessoribus interponuntur, non habent  
vim puræ pronocationis. 92. 8.

Ob Appellationem non admissam, ne-  
mini adcitare licet iudicium DD. Ad-  
fessorum. ibid.

## INDEX OBSERVATIO.

Appellatio quando insinuari olim poterat 93. 1.  
 Ad appellationem insinuandam hodie decendum competit. 93. 2.  
 In appellatione decendum currit à tempore scientiæ. 93. 3.  
 Appellatio extraordinaria quæ dicitur. 93. 4.  
 Appellatio jure Saxon. viva voce statim & in continenti fieri debet. 93. 5.  
 Appellatio intra quod tempus prosequenda sit. 93. 7.  
 Apud iudicem appellationis an liceat nō allegata allegare, & non probata probare. 94. 1. ibid. Iure culmensi idem obtinet, quod jure civili.  
 In appellationis prosequende termino licet articulos novos proponere, sed prioribus non contrarios. 94. 3.  
 In appellationis causa novæ probationes fieri non possunt. 94. 4.  
 In appellationis causa quales exceptiones proponere liceat. 94. 5.  
 Appellare ad superiorem intermedio iudice omisso, cur non liceat. 95. 1.  
 De appellatione ad intermedium iudicem juris dispositiones. 95. 4.  
 In appellationibus consuetudo loci attendenda est. 94. 5.  
 In appellationibus interponendis consuetudo Civitatis Cracovienfis. 95. 6.  
 Appellatio quando ad intermedium iudicem omitti possit, casus quidam. 95. 7.  
 Appellari potest jure Canon. intermissio medio iudice ad Curiam Romanam. 95. 8.

Ap=

Appellationi non nisi partibus consentientibus renunciare licet. 96. 2.  
 Appellationis renunciatio fit aut expressè, aut tacitè 96. 3.  
 Appellationi intra quod tempus renunciare liceat. 96. 4.  
 Appellationi moribus Francorum licet renunciare donec sit decisa: quod & in Regno obtinet. 96. 5.  
 Appellatio in causa criminali ex jure Civili est promissa. 97. 1.  
 Appellare non licet criminis manifesti convictis. 97. 2.  
 Appellare non potest accusatus criminaliter in jure Saxon. ibid. 97. 3.  
 Praxis Curie juxta Saxon. sequitur. 97. 4.  
 Appellationem Lipsenses Scabini à sententia definitiva in causis criminalibus locum habere tradunt. 97. 5.  
 Appellatio in causa compromissi locum non habet. 98. 1.  
 Appellatio à sententia arbitri juris & arbitratoris locum habet. 98. 5.  
 Appellationi locum esse, opinio quorundam, in causa compromissi poena & stipulatione vallati, si sententia manifestam iniquitatem contineret. 98. 6.  
 Appellationem à sententia arbitratorum, in quos cum stipulatione & poena compromissum fuerat, admitti non debere, DD. Adhæssorum decisio. 98. 9.  
 Arbitrorum sententiæ etiam iniquæ stare debet. 98. 3.  
 Arbitrorum tria genera in jure reperiuntur. 98. 4.

Ar=

## NVM PRACTICARVM.

Arma bellica quæ dicantur. 57. 2.  
 Arma bellica masculus transmittit ad proximum agnatum. ibid. Si filij sive minores, quid fiat de Hergevert.  
 Arma bellica rustici non transmittunt ad agnatos. 57. 6. ibid. differentia inter agnatos & cognates.  
 Arma bellica non veniunt in bonorum collationem. 64. 8.  
 Armorum bellicorum expeditio gerenda sequi solet. 57. 1.  
 Ad armorum bellicorum expeditionem quid pertineat. ibid.  
 Arresta jure civili prohibentur. 8. 1.  
 Arresta jure gentium & consuetudine ubique habent locum. 8. 4.  
 Arresta magistratus quomodo admittere debeat. 8. 5.  
 Arresta tempore nundinarum permitti non debent. 8. 6.  
 As duodecim continet uncias, quibus hereditas dividitur. 69. 5.

### B

Banniti in Regno, siue sint actores, siue rei, in iudicio standi locum non habent. 99. 9.  
 Banniti non tantum jura Civitatis, sed etiam ea, quæ sunt naturæ, perdunt. 99. 1.  
 Banniti pro communibus hostibus censentur. 99. 2.  
 Banniti excommunicatis æquiparantur. 99. 4. ibid. Casus, quibus recipiens bannitum domo vel hospitio, non puniatur.

Banniti non habent locum standi in iudicio. 99. 7.  
 Bannitus domus, hospitium, & mensa denegari debet. 99. 2.  
 Bannitus ad defensionem sui in iudicio comparere potest. 99. 8.  
 Beneficium legis secundæ C. de resc. vend. etiam in locat & alijs contractibus obtinet. 48. 1. & ibid. plura de de hoc beneficio. per tot.  
 Beneficium in integrum restit. pupillo quando actur. 61. 7.  
 Bona eorum, qui metu penarum mortem sibi adseculunt, si eo applicantur. 75. 1. ibid. Bonorum confiscatione nō puniuntur, qui tedio vite, vel doloris impenitentia manus sibi inferunt. ibid. textus juris Saxon. de his qui vitam sibi adiungunt, quomodo intelligendus. 75. 3.  
 Bona fides omnes gradus culpæ comprehendit. 45. 5. Bona fides domum & culpam comprehendit. 46. 2.

### C

Cadavera eorum, qui mortem sibi consecuerunt, an sepultura tradi debeant. 75. 4. ibid. his qui impatientia doloris aut simili ex causa seipso exanimaverunt, sepultura denegari non debet. 75. 5.  
 Casus fortuitus incendium vel furtum an adnumerari debeat. 39. 6.  
 De casibus fortuitis commun. DD. opinio. 50. 8.  
 Casus quibus presumptiones admittuntur in criminalibus. 21. 9.

N n 2

Ca=



# INDEX OBSERVATIO.

Cauere quomodo debeat bona immobili non possidens. 14. 6.  
 Cautela in fideiussione obseruanda. 16.  
 xi Cautela mercatorum in contractibus faciendis. 5. 5.  
 Cautio de lite prosequenda & expensis refundendis ab actore præstari debet. 14. 1.  
 Cedens bonis quando redit ad pinguiorem fortunam, conueniri de nouo potest 33. 12.  
 Cedi debent actiones & petitiones. 33. 11.  
 Cens & pensiones ex redditibus venientis uniliciti. 35. 13.  
 Cens & pensiones non debent excedere modum equalitatis. 35. 14.  
 Cessio bonorum qualis esse debeat 33. 10.  
 Cessionem bonorum ius Nouellarum induxit 33. 8.  
 Chyrogapha duo, unum restitutum debitori, alterum verò remanens apud creditorem, quid operentur. 28. 5.  
 Chyrogapho amisso si debitor neget solutionem, alijs probationibus conuincendus est. 28. 9.  
 Chyrogapho amisso creditor tenetur dare apocham. 28. 7.  
 Chyrogaphum restitutum debitori, quomodo liberet eum lem. 28. 1.  
 Chyrogaphum cancellatum non omnino probat solutionem. 28. 4.  
 Chyrogaphum unum retinens debitor, cur non videatur eum liberasse a solutione debiti, rationes. 28. 6.  
 Citandus quomodo sit aditum ad se præstans. 1. 2.  
 Citari uel in ius vocari de domo sua nemo debet. 2. 2.

Citari ad domum verbaliter quis debeat. 1. 3.  
 Citari quis uel in ius vocari, non tantum de domo propria, sed etiam de conducta vel precario cenceffa potest 1. 3. 4.  
 Citari in criminalibus & etiam de domo inuitus duci potest. 1. 5.  
 Citatio uel in ius vocatio alia realis, alia verbalis. 1. 6.  
 Citatio verbalis due. 1. 7.  
 Citatio publica quomodo fiat. 1. 8.  
 Citatio semper est necessaria. 2. 1.  
 Citatio neq; a Pontifice, neq; ab Imperatore omitti potest. 2. 2.  
 Citatio mordinata non obligat ad comparendum. 2. 7.  
 Citationes in omnibus actionibus a iudicibus præmitti debere, præiudicio Curie Regalis demonstratur ibid. communis Dd. conclusio, quod præsens in iudicio citari amplius non debeat. 2. 4.  
 ibid. Curia Regalis hac in parte ius Saxon. sequitur, quo datur conuento dilatio ad proximum iudicium.  
 Clerici causas criminales, quas irrogant penam sanguinis, iudicare non possunt. 4. 4.  
 Clericus quilibet ad Curiam Romanam euocari potest. 3. 12.  
 Cognatio iure Saxon. finitur septimo gradu. 67. 5. ibid. Scabiorum Lipsensium sententia, quam Curia sequitur.  
 Colonius præter damnum seminis amissi mercedem exsoluere non tenetur, & sterilitas cum ubertate quando compensatur 50. 7.  
 Commodanti domino iure Saxon. non

com-

# PRACTICARVM CENT. I.

petit actio, nisi aduersus commodatarium. 37. 10.  
 Commodatari aliter utens furtum committit. 37. 8.  
 Commodatarius quid præstare teneatur. 37. 1.  
 Commodate rei dominium an transeat in commodatarium. 37. 11.  
 Commodato dolus tantum quando præstari debeat. 37. 3.  
 Commodato dolus & culpa quando præstanda sit. 37. 4.  
 Commodato leuis culpa quando præstanda veniat. 37. 5.  
 Commodato casus fortuiti præstari non debent, & qui dicantur casus fortuiti. 37. 6.  
 Commodato casus fortuiti interdum præstari solent. 37. 7.  
 Commodatum debet esse gratuitum. 37. 2.  
 Compensatio vim habet solutionis. 18. 11.  
 Ex cõpromisso nulla oritur actio. 98. 2.  
 Condemnari ad questiones nemo debet, nisi præcedant plena iudicia. 22. 1.  
 Conditio pro impleta habetur, quando non per eum stetit, quo minus impleatur. 34. 3.  
 De conductore casus fortuiti in recipiente, qui iuris sit 50. 2.  
 Conductor pensionem quando persolueret non teneatur. 50. 1.  
 Confessio posterior contraria priori attendi non debet. 29. 1.  
 Confessio pro iudicato habetur. 29. 2.  
 Confessio rei ultronea plenam fidem iudici facit. 21. 4.  
 Confessus debitum in Chyrogapho obligatur ciuilitè non naturaliter. 29. 3.

Conscientia est iudex uerus. 26. 1.  
 Consensus partium ad incognitum an referri possit. 98. 8.  
 Consuetudo que reconuentiones prohibet, num iuri & equitati sit contraria. 6. 11.  
 Consuetudo apud Romanos post l. 12. tab. de obstrictis ere alieno. 33. 4.  
 Consuetudo quorundam locorum iustitiationes abrogauit. 14. 2.  
 Contractus & delicta equiparantur. 15. 8.  
 Contractibus inordinatis penitenti est locus. 47. 6.  
 Contractus innominati qui. 47. 7.  
 Contractus nominati post perfectionem sunt necessarij, & ideo penitentia locus in ijs non datur. 47. 9.  
 Contractus dolo interueniente rescinduntur. 48. 3.  
 Contrahens scienter cum debitore post susceptum fraudationis consiliu, excluditur è numero creditorum. 40. 13.  
 Contrahentibus inuicem se circumuenire licet. 49. 1. & an etiam iure diuino id permittum sit. ibid.  
 Contumaces non censentur mercaturæ uel studiorum causa absentes. 12. 4.  
 Contumaces qui dicantur. 10. 1.  
 De contumacia actoris iuris Saxon. dispositio. 10. 7.  
 Contumacia actoris maior est quam rei. 10. 2.  
 Contumacia rei post litem contestatam quomodo puniatur iure ciuili. 11. 4.  
 Contumacia aliter punitur in actione reali, aliter in personali. 11. 5.  
 Contumaciæ excusationem friuolæ cau-

# INDEX OBSERVATIONVM

se non merentur. 12. 16. Contumax actor quomodo puniatur. 10. 3. Contumax reus iure Saxon. condemnatur in amissione causæ. 11. 6. Contumax non est qui ob incommoditatem loci abens est. 12. 5. Contumace existente actore, differentia inter ius Codicis & Nouellar. de modo procedendi ad sententiam definitivam. 10. 6. Conuentio nuda per litem contestationem coram iudice non suo convalidatur. 7. 5. Creditor intra certum tempus denunciare debet debitum suum creditori in possessionem misso. 40. 12. Creditor expressam hypothecam anteriorem habens, fisco tacita anteriorem habens præfertur. 41. 9. Creditores quomodo communicare debeant ratione pignoris. 40. 11. Creditorum ordo in repetendis creditis a debitore. 40. 14. Crimina inter leuia & atrociora distinguuntur. Culpa dupliciter consideratur, in genere & in specie. 43. 9. Culpa in specie tres gradus constituitur. 43. 10. Culpa lata quid sit, & an dolo equiparetur. 43. 11. & 12. Culpa latior pro lata in l. quod Nerva. ponitur. 43. 13. Culpa leuis aliter in societate, aliter in deposito considerari solet. 45. 4. Culpa leuissima qualis esse dicatur. 43. 18. Culpa leuissima in mandato utrum præstetur? 45. 2. Culpa leuissima opponitur exactissime diligentia. 45. 4.

Culpa leuis definitio, & quod ei impenitentia adnumeretur. 43. 15. & 16.

## D

Dammum quid sit. 9. 3. Debitor exceptionem solutionis opponens, actoris partes sustinet. 27. 2. Debitor generis nequaquam interitu liberatur, nisi obtulerit certam speciem. 31. 6. Debitor propter conueniendi facilitatem ubique potest conueniri. 5. 1. In debitore quantitatis quid iuris. ibid. Debitor qui non habet in ere, luat in corpore. 33. 1. Debitor speciei interitu ipsius quando liberetur. 31. 9. Debitor in priuatis carceribus detineri non debet. 33. 15. Debitor solutionem offerens liberatur. 34. 1. Debitor soluere paratus, soluenti similis esse censetur. 34. 2. Debitor offerens pecuniam ex iuris Saxon. dispositione non liberetur. 34. 4. Debitore solutionem probante, an si eius iussor ipsius liberetur. 27. 8. Debitorem carceribus mancipandum statuit ius Saxon. 13. 13. quod sequitur Praxis Curia ibid. Debitorem conueniendi quando facilis sit ratio. 5. 3. Debitores qui commiseratione sine digni. 33. 17. Debitoribus qui non ex accidenti, sed ex sua negligentia ad egestatem perueniunt, non ubiueniunt. 33. 9. Debitoris oblatio pecunie qualenam esse debeat. 34. 5. Decretum primum & secundum quid dicatur. 11. 2.

De-

# PRACTICARVM CENT. I.

Decretum secundum quando interponatur. 11. 3. Defensio necessaria in ipso propulandi actu fieri debet. 83. 8. ibid. modus inculpatæ tutelæ etiam in eo consistit, ut armorum & facti ipsius pars sit ratio. In defensione necessaria aliquem occidens non punitur. 83. 1. In defensione necessaria probatur id, qui prior vim intulerit. 83. 2. In defensione necessaria attenditur, an aliter viue periculum euitari non possit. 83. 4. In defensione necessaria nobile occidens in Regno, poenam 60 marcar. soluit. 83. 10. In defensione necessaria iure Saxon. multa iudici, & VVergeldus parti persoluitur. 83. 11. Delicta ne mancant impunita Reipub. interest. 89. 4. Deponentis hæredes pro interesse deponitum petere possunt. 43. 16. Deportationis vice hodie successus banus seu proscriptio. 90. 7. Deposita pecunia in loco publico ita deum liberat debitorem, si ibidem remaneat. 34. 9. Deposita res furi & prædoni quando non restituitur. 43. 24. Deposita pecunia utens tenetur ad usum. 43. 28. Depositarius non tenetur ex leui culpa. 43. 17. Depositarius quando in duplum obligetur. 43. 19. Depositarius re deposita utens furtum committit. 43. 27. Depositary hæres in quantum obligetur. 43. 21. Depositum actione regulariter quid ueniat. 43. 20. Depositum, quod custodiendæ rei causa sit,

dolus tantum præstari debet. 43. 2. Depositum est triplex, sequestrarium, iuris, & voluntarium. 43. 2. & 3. Deposito cur dolus tantum præstetur. 43. 5. Deposito non tantum dolum, sed etiam latam culpam præstari, Imp. Alex. statuit. 42. 6. ibid. 10. Celus etiam latiorē culpam in hanc actionem veniri exiimat. Depositum non restituens, infamis est. 43. 22. Depositum sine dilationibus & exceptionibus restitui debet. 43. 23. Depositum ex hereditate ante omnia peti potest. 43. 25. Differentia Tit. Nautæ, cautionis, stabularij, & à tit. furti aduersus nautas, cautionis, stabularij &c. Dilatio est temporis, quo aliquid fieri debuit, prorogatio. 19. 1. Dilationum diuifio. 19. 2. Dilationes in causis civilibus & criminalibus locum habent. 19. 3. Dilationes in criminalibus causa cognita dari debent. 19. 4. Dilationes in civilibus an tam actori quam reo concedi debeant. 19. 5. ibid. conclusio quod etiam actori dari possint. Dilationes in consistorio Principis dari non debent. 19. 8. Dilationes in causis criminalibus, in quibus pena sanguinis non irrogatur, quomodo dari debent. 19. 2. Dilationis tempus à iudice quomodo moderari debeat. 19. 9. Dogmata 4. Synoderum pro legibus obseruari debent. 36. 10.



# INDEX OBSERVATIONVM

Dolus nemini patrocinari debet. 37: 17.  
Dolus nunquam præsumitur, nec animus delinquendi 86: 2. Dominus delictorum præstans hospitibus, ut res suas custodiant, non tenetur ad præstandum damnum. 44: 10.  
Donare uxor marito nihil potest jure Saxon. 51: 3. ibid. maritus uxoris tutor est ibid. uxor sine consensu mariti nihil alienare potest.  
Donare potest uxor marito tutorem à Magistratu habens. 52: 6.  
Donare egrotus quid possit 51: 9.  
Donatio inter coniuges confirmata iuramento valet 52: 8.  
Donatio eo nomine facta, ut communis sit in dotem datur, valet. 52: 9.  
Donatio inter coniuges morte confirmatur. 52: 10. Donatio reciproca debet esse æquivalens 52: 12.  
Donatio reciproca in continenti fieri debet 52: 14. Donatio bonorum in mobilium actus insinuari debet. 53: 6.  
Donatio seu resignatio in iudicio ordinario banno fieri debet. 53: 7.  
Donatio mortis causa quæ dicatur. 54: 5.  
Donatio causa mortis an jure Saxon. ualeat. 54: 9.  
Donationis inter virum & uxorem cur non v. l. ant. 51: 1. ibid. coniugum omnia communia. Donationes reciproce inter coniuges an de jure sint permittæ. 52: 11.  
Donationes huiusmodi cur permittantur. 52: 12. Donationes ut valide sint, eas actus insinuari necesse est. 53: 2.

Donationes rerum mobilium ubicunque fieri possunt, dummodo debilitas corporis non impediat. 53: 8.  
Donationis inofficiosa querela quando locum habeat. 53: 10.  
In donationibus insinuatio causa mortis, & inter coniuges locum non habet. 53: 11.  
Donationes mortis causa actus insinuare non est necesse. 54: 1.  
Donationes mortis causa ultimis voluntatibus æquiparantur. 54: 2. ibid. verba Statutorum propriè accipienda.  
Donationes mortis causa quando reuocentur. 54: 6. ibid. Voluntas hominis est ambulatoria usque ad mortem.  
Donationis causa mortis & Legati differentia. 54: 8. Donator de Euiditione non teneatur. 53: 12.  
Dos foeminarum proprium est patrimonium. 55: 3. Dos & donatio ante nuptias veniunt in bonorum collationem. 64: 19.  
Dotalitium mulier vel hæredes ipsius soluto matrimonio ex bonis mariti petere possunt. 55: 8. In dotalitio probatio iuramento mulieris statuitur. ibid. de fructibus ultimi anni soluto matrimonio. ibid. De dote restituenda patrum semper videtur intercessisse. 55: 4.  
Dotem maritus jure veteri lucrabatur. 55: 3. Dotem maritus quando apud se retineat. 55: 11. ibid. Dimidiam partem bonorum mariti mulier jure Culmensi lucratur. 55: 12. Dotes unde egresse sunt, eo redire debent. 55: 1.  
Dotes mulieribus conservari, publice interest. 41: 4. Do-

# PRACTICARVM CENT. I.

Dotis exactio quomodo fieri debeat. 55: 5. bona mobilia uxoris cedunt marito. ibid. Dotis nomine data pecunia crediti lucri mariti. 55: 7.  
Duo vincula fortius ligant, quam unum. 40: 4.

## E

Edicta etiam contra actorem impetrari solent. 10: 5.  
Edictum quando circumducatur. 10: 4.  
Edictum prætoris de nautis, cauponibus, & stabulariis. 44: 1.  
Emancipatio eximio liberis ex patria potestate. 64: 11.  
Emancipatio quibus modis fiat. 64: 12.  
Emenda apud Saxon. non excedit. 30. solidos. 80: 8. Emptione perfecta res pertinet ad emptorem. 47: 1.  
Emptione plenè peracta, si res nondum tradita sit, casus fortuitos ad emptorem pertinere, sententia auctoris. 47: 10.  
Emptioni similis est æstimatio. 37: 9.  
Emptor precium nondum datum soluere tenetur, re autem traditionem percepta. 47: 11. Error juris & facti non nocet, quando agitur de evitando damno, & quomodo id intelligendum. 30: 4.  
Euiditio ex natura contractus præstari debet. 51: 1.  
Euiditio quibus casibus non præstatur, etiam si de ea conuentum sit. 51: 6.  
Euiditio non præstatur, si præscriptio intercessit. 51: 12. Varendator jure Saxon. ad vitam usque tenetur uarendare, id est, evincere ibid.

Euiditio contra presentes anno & die locum habet. 51: 15.  
Conciliatio textuum juris Saxon. lib. 1. art. 21. cum textu juris municip. art. 25.  
In Euiditione consuetudo uniuscuiusque loci aut regionis spectanda est. 51: 2.  
De Euiditione jure Civili per stipulationem cauere solet. 51: 4.  
In Euiditione promissio simplex & duplici quid sit. 51: 5.  
De Euiditione non præstanda pacto interueniente, an venditor ad restituendum pretium, si res evincatur, nihilo minus cogi possit. 51: 10.  
Euiditionis denunciatio venditori quando fieri debeat. 51: 7.  
Euiditionis denunciatio pacto emitti potest. ibid.  
Euiditionis onus pacto tolli potest. 51: 9.  
Euidentia facti nullis indiget probationibus. 21: 5.  
Exceptionum divisio. 18: 1.  
Exceptiones merè dilatorie quando habeant locum. 18: 2.  
Exceptio non numeratæ dotis itidem intra biennium competit. 29: 8.  
Exceptio non numeratæ pecuniæ in præxi admitti solet. 29: 9.  
Exceptiones peremptoriae post sententiam obijci posse, septem casus Accursius recenset. 18: 13. Exceptiones dilatorie quando opponi debeant. 18: 3.  
Exceptiones dilatorie seu declinatorie quæ dicantur. 18: 4.  
Exceptiones declinatorie quando op-

Eui-

O o o.

po-

# INDEX OBSERVATIONVM

poni debeant. 18: 5.  
 Exceptiones peremptoriae quae dicantur  
 Exceptio peremptoria an in executione  
 opponi possit. 18: 7.  
 Exceptiones peremptoriae in termino  
 appellationis recte opponuntur, quod  
 in dilatorijs secus est. 18: 8.  
 Exceptiones peremptoriae etiam in  
 executione obijci posse Dd. juris com-  
 muni opinio. 18: 9.  
 Exceptioni compensationis etiā in exe-  
 cutione locus est. 18: 10.  
 Exceptio quae nō impugnat sententiam,  
 potest opponi in executione rei judi-  
 catae. 18: 12.  
 Exceptio non numeratae pecuniae intra  
 biennium opponi debet. 29: 5.  
 Exceptio non numeratae pecuniae trans-  
 fert onus probandi in creditorem. 29: 6.  
 Exceptio non numeratae pecuniae in al-  
 ijs contractibus, praeterquam in mutuo,  
 an locum habeat. 29: 10.  
 Exceptio non numeratae pecuniae in qui-  
 bus casibus etiam intra biennium non  
 competit. 29: 11. Exceptio non nume-  
 ratae pecuniae an habeat locum. 29: 12.  
 De hac exceptione consuetudo Galliae.  
 ibid. Excusio debitoris quid dicatur.  
 16: 1. Excusio beneficii habet si-  
 deiussor. 16: 2. Excusio beneficii  
 non competit fideiussori, quando debitor  
 principalis est absens. 16: 3.  
 Exempla quod propter culpam Regis  
 vel populi tota Regna sint eversa. 9: 13.  
 Expensae litis cur victori debeantur. 91: 1.

EX-

Expensae triplices in iure reperiun-  
 tur. 91: 4.  
 Expensarum litis nomine quid praestari  
 soleat. 91: 5. Expensae litis et damna  
 victor liquidare ac iuramento compro-  
 bare debet. 91: 6.  
 Expensae litis circa prolationem senten-  
 tia peti debent. 92: 4.  
 Expensae litis à iudice decerni possunt,  
 etiamsi petita non sint. 92: 5.  
 Expensae litis iudex compensare po-  
 test. 92: 6. Explicatio l. non distin-  
 guemus. §. cum quidam. ff. de recept.  
 qui arbit. recep. 98: 7.  
 Explicatio textus artic. 21: lib. 2.  
 Explicatio l. si et iure. 10. ff. qui pot.  
 in pignor. 40: 8.  
 Explicatio legis pen. C. de conditione  
 cau. dat. 47: 5.  
 Expressa nocent, non expressa non no-  
 cent. 19: 7.

## F

Factum viatorum dominus diuersorij  
 an praestare beneatur. 44: 6.  
 Falcidia quae dicatur. 64: 1.  
 Famulus libellus quid dicatur. 81: 1.  
 Famulus libellus scribens, aut in-pub-  
 licum proferens poena. 81: 2.  
 Famosi libelli author, in quo crimen al-  
 liquod enorme obijciatur, grauiori poe-  
 na afficiendus est. 81: 3.  
 In famoso libello crimen publicum obij-  
 ciens an puniatur. 81: 4. Famosi libelli  
 actio quo temporis spatio finitur. 81: 5.  
 Famosi libelli author iure Can. quae poe-  
 na afficiatur. 81: 6.

FA-

# PRACTICARVM CENT. I.

Famulus libellus honorem alterius laede-  
 re non potest. 81: 7. ibid. praedictum  
 Curiae Regalis, quo infami scripto aliū  
 ledens capitis est condemnatus. 81: 3.  
 Feudum quid sit. 73: 2.  
 Feudum aliud nouum, aliud antiquum,  
 quod et paternum dici solet. 73: 3.  
 Feudi paterni ab antiquo distinctio. ibid.  
 Feudorum species multifariae in iure  
 reperiuntur, quae ad usum regni non  
 pertinent. ibid. Feuda hereditaria quae  
 dicantur. 73: 6. In feudo hereditario  
 successor tenetur soluere debita Vasalli  
 defuncti, in alijs feudis non item. 73: 7.  
 Feuda noua non transeunt in collatera-  
 les. 73: 8. In feudis antiquis etiam  
 agnati succedunt, idque in infinitū. 73: 9.  
 In feudis tenor inuestiturae inspiciendus  
 est, et quid sit inuestitura. 73: 10.  
 In feudis duplex vinculum non attendi-  
 tur. 68: 8.  
 Feudorum in Regno usus. 73: 1.  
 Feudi inuestituram Vasallus intra an-  
 num et diem petere tenetur, alias per-  
 dit feudum. 73: 11.  
 In feudo antiquo quando succedens de-  
 functo Vasallo est in reali possessione  
 feudi, non petitur noua inuestitura, sed  
 antiquae confirmatio. 73: 12.  
 Feudorum confirmationes in Regno nu-  
 surpantur. 73: 13. ibid. Decisio Curiae  
 Regiae de successione feudi antiqui facta  
 iure Saxon. agnati non succedunt in feu-  
 do ex iure defuncti, verum ex simulta-  
 nea inuestitura. 73: 15.  
 Feudi diuisio non alienat naturam feu-

di, secus de iure Saxon. 73: 16.  
 Feudum alienans Vasallus sine consensu  
 domini, priuatur feudo. 73: 17.  
 Feudi paterni alienatio in praedictum  
 agnatorum non ualet, etiam Domino  
 consentiente facta. 73: 18.  
 Feudi paterni alienatio inter agnatos  
 conceditur. 73: 19. ibid. causa, ob quam  
 Vasallus feloniam committit, et feudo  
 priuari potest.  
 Fideiussor locum rei obtinet. 17: 2.  
 Fideiussor habet beneficium excusio-  
 nis. 16: 2. Fideiussor renunciens bene-  
 ficio excusio- et quando constat no-  
 torie debitorum soluendo non esse, hoc  
 beneficio amplius uti non debet. 16: 5.  
 Fideiussor soluere promittens id, quod  
 a debitore debetur, non habet beneficiū  
 excusio- 16: 10.  
 Fideiussores locupletes qui dicantur. 14:  
 Fideiussoriae cautioni in criminalibus de-  
 trocioribus nemo committi debet. 15: 13.  
 Fideiussori non competit beneficiū Ex-  
 cusio- quando debitor principalis ab-  
 sens est. 16: 3.  
 Fideiussori datur tempus deducendi prin-  
 cipalem. 16: 4.  
 Fideiussoris conueniendi iuris Saxon.  
 dispositio. 16: 6.  
 Fideiussionis cautela obseruanda. 16: 11.  
 Fideiussoris haeres ex fideiussione obli-  
 gatur. 17: 1. ibid. Limitatio dicti de ob-  
 ligatione heredis.  
 Fideiussoria obligatio vel est dandi, vel  
 faciendi, vel mixta. 17: 4.

0002.

Fif-



## INDEX OBSERVATIONVM

De fideiusforibus in causa criminali  
Hyppoliti de Marfi ijs sententia. 15:6.  
Fycus & mulier pari passu ambulans.  
41: 8.  
Foro renunciari potest etiam sine con-  
sensu iudicis. 7: 2.  
In foro proprio unusquisque conueniri  
debet 3: 1. In foro incompetenti acta  
ad nihilum redigi solent. 3: 2.  
In vel ad forum incompetens aliquem  
euocans quomodo puniatur. 3: 3. Ita,  
ad iudicem incompetentem euocatus, ex-  
ceptionem fori non opponens, iudicem  
agnoscere videtur. 3: 4.  
Forum cōpetens quibus ex causis fiat 3: 6.  
Forum quomodo quis sortiatur originis  
& manumissioni ratione 3: 10.  
Frater distinctus excluditur à fratre ut-  
trinque coniuncto. 65: 4.  
Frater filij iure 12. tab. à patris ex-  
cludebantur. 65: 1.  
Frater filij iure nouo cum patris ad  
successionem uocantur in stirpes. 65: 2.  
Frater premortui filij iure Saxon. per  
patrum à successione defuncti patris  
excluduntur. 65: 3.  
Frater indistinctorum filij cum fra-  
tribus defuncti distincti pariter ad suc-  
cessionem uocantur. 65: 5. ibid. In fra-  
trum filijs ius representationis ex Con-  
stit. Imp. Caroli V. obseruatur. 65: 6.  
ibid. Quod fratrum filij in stirpes suc-  
cedunt, praxis Regni. ibid. Votum pa-  
tris est, ut successio ad filios perueniat.  
Frater filij praferuntur patri de-

functi iure Ciuili, at iure Saxon. secus.  
65: 10. In Successione non attenditur  
differentia sexus. ibid. In Regno ma-  
iorem masculini sexus excludunt à successio-  
ne. 65: 12.  
Frater sororem lege Mosaiica repellere  
à successione patris. 65: 13.  
Frater filij quod inter se succedant in  
stirpes, non in capita, communis opi-  
nio. 66: 1. ibid. Azonis & Zafis con-  
traria probatur sententia. In fratrum  
filijs ius representationis quando habe-  
at locum. 66: 3.  
Ius Saxon. accedit superiori sententia. 66:  
4. ibid. Obiectionum Accursij & al-  
iorum solutio. ibid. Constitutio Ca-  
roli V. eandem probat sententiam. ibid.  
Frater ex uno latere coniuncti exclu-  
dunt patros, & auunculos, secundum  
ius Ciuile. 67: 1.  
Iure Saxon. pariter vocantur cum pa-  
tris. ibid. Fratres medij ab indistin-  
ctis uno membro sunt remotiores, iuxta  
dispositionem iuris Saxon. 67: 3. ibid.  
primus gradus cognationis secundum  
Saxones quis dicatur.  
Fratres utrinque coniuncti praferuntur  
ex uno latere coniunctis. 68: ibid. plu-  
res rationes vincunt unam. Prærogati-  
ua duorum vinculorum in cognatione  
quousque extendatur. 68: 3.  
Frater indistinctus iure Saxon. cur ex-  
cludat distinctum. 68: 5.  
A fratre distincto descendentes remo-  
tiores sunt descendantibus ab indistincto.  
68: 6. Fru-

## PRACTICARVM CENT. I.

Fructus in iure alij dicuntur naturales,  
alij industriales. 90. 10.  
Fullo & sarcinator pro mercede actio-  
nem praescriptis verbis habent. 45: 15.  
Furtum non censetur pro casu fortuito,  
et ideo in societate praestari debet. 46: 8.  
Furtum à domestica persona commissum  
culpa non adnumeratur. 46: 9.  
Furtus obnoxia est seruorum natura. ibid.  
Furtum simplex iure ciuili pena capita-  
li non punitur. 82. 1.  
Furto ablatarum rerum possessor qui-  
bus actionibus conueniatur. 82: 2.  
Furtum aliud manifestum, aliud non  
manifestum. ibid. Furcs secundum ius  
Saxon. suspendi debent.  
Furto ablatae res secundum ius Saxon.  
quomodo vindicentur 82. 6. ibid. inue-  
niens rem alienam, quid facere teneatur.  
Furibus & latronibus creptis etc. eorum  
dominus restituatur. ibid.

### G

Gerada quid dicatur 56: 1.  
Ad Geradam quae res pertineant. ibid.  
Gerada mortua uxore ad quem spectet.  
56: 3. bona immobilia uxoris sunt in po-  
testate mariti. ibid. In Gerada praefe-  
tur cognata matri mariti defunctae 56: 5.  
In Gerada filia praefertur cognata. 56: 5.  
In Gerada Clericus cum sorore succedit.  
56: 7. De Gerada Plebiscitum Civi-  
tatis Poseniensis. 56: 8.  
Gerada intra quod tempus peti debeat.  
56: 9. Geradam an transmittant ad  
cognatas uxores rusticorum. 56: 10.  
De Gerada Praxis Curiae. 56: 11.

Ius Saxon. triplex fuit ibid.  
Guaranda praestita secundum ius Saxon.  
actionem mutare non licet. 13: 8.  
Guaranda seu Varanda quae dicatur. 13: 9.  
Guaranda praestita actor reum defende-  
re debet. 13: 10.  
Guaranda promittitur, non praestatur.  
ibid. Guaranda non seruata pena. 13: 12.  
Guaranda suscepta reus tenetur respon-  
dere. 13: 16.

### H

Hergerveth quid. 57: per totum.  
Heres cum defuncto pro una persona  
quomodo censetur 25: 1.  
Heres non tenetur iurare super factis  
defuncti. 25: 3.  
Heredem teneri ad praestandum iura-  
mentum pro defuncto ius Saxon. dispo-  
nit. 25: 6. glossa & praxis eiusdem  
iuris contrarium docet ibid.  
Heredi factum defuncti imputari non  
debet. 25: 5.  
Heres de ignorantia tantum iurare po-  
test. 25: 9.  
Homines Christianos non decet de apia-  
cibus iuris disputare. 29: 14.  
Homicidium casuale penam capitis non  
meretur. 34: 2. ibid. differentia inter  
casum fortuitum & improuisum.  
Homicidium ex lasciuia committens non  
est immunis à pena. 34: 4.  
Homicidium committens puer non pui-  
tur. l. Cornel. de Sicar. 45: 1.  
Honor cuiuslibet commodum pecuniario  
preferendus est. 33: 6.

# INDEX OBSERVATIONVM

## I

Ignorantia duplex, juris & facti. 77. 11  
 Ignorantia juris quib. non noceat. 77: 12. & 30. 12.  
 Ignorantia facti quando non noceat. 30.  
 7. Ignorantia juris non excusat, quando lictorum copia haberi potest. 30: 13.  
 Impedimenta legitima excusant a pena contumacia. 12: 1. an idem de alijs iustis causis intelligendum. ibid.  
 Impedimenta legitima habentur ut suminis & amissio equi. 12: 3.  
 Impedimenta legitima ex usu terrarum Saxon. per nuncium denunciantur. 12: 8  
 Circa impedimenta legitima probanda iura Polonici dispositio. 12: 9.  
 Imprudentia & etati in omnibus penalibus iudicijs succurritur. 85: 7.  
 Impuberes & pubertati proximi delinquere possunt, & ideo puniuntur. 85: 6  
 Impubes & pubertati proximus si delinquat fortuito vel improuiso, vel malitiose distinguendum est. 85: 8.  
 Incendium vel furtum an casibus fortuitus adnumerari debeat. 39: 6.  
 Indebitum qui soluit sciens, donare videtur. 30: 1. Indebitum soluens per ignorantiam juris vel facti quando id repetere possit 30: 3. Indebitum sol. 4. modis. 30: 8. Indebitum iure civili an ob ignorantiam juris repeti possit. 30: 5.  
 Indebiti conditio est iuris naturalis. 30: 6  
 Indebiti conditio an locum habeat, si debitum ante tempus solutum sit. 30: 9.  
 Indebiti conditio quibus casibus cessat 30: 10.

Indicia ad questiones quae plena & manifesta sint, iudicis prudentiae committitur 22: 2.  
 Indicia plena dicuntur, quae duobus testibus, quinimo & uno probantur. 22: 3.  
 Induciae aliter iure civili, aliter iure Saxon. reis dantur. 2: 6.  
 In exigendo debito quis ordo seruandus 32: 11. Infans ab impubere, & eo qui pubertati proximus est, quomodo differunt. 85: 2.  
 Infantes & infantia proximi nullatenus puniuntur. 85: 9.  
 In his, quae numero, pondere, mensura constiant, cuius sit periculum. 47: 12.  
 Iniuria reali quomodo fiat. 79: 1.  
 Iniuria realis grauior quomodo puniatur. 79: 2.  
 Iniuria verbalis quomodo committatur. 80: 1. Iniuria perficitur ex animo & proposito iniuriandi. 80: 5.  
 Iniuria verbalis puniatur arbitrio iudicis. 80: 6. Iniuria verbalis iure Saxon. puniatur emenda. 80: 7.  
 Iniuria verbalis in Regno reuocatione vindicatur. 80: 9. ibid. actio illa reuocatoria, utrum sit criminalis, vel civilis. 80: 10. Iniuria quibus modis tollitur. 80: 12. Ob verbalem iniuriam nulla pena imponitur iure Canon. 80: 11.  
 Iniuriarum agi potest civiliter & criminaliter. 78: 1. actione una intentata, non datur recursus ad aliam. ibid.  
 Iudicium criminale & civile competit ex eodem facto, non tamen ad idem persequendum. 78: 3.

# PRACTICARVM CENT. I.

Iniuriarum actio civilis quae dicatur. 79: 2  
 Iniuriarum criminaliter quando agi dicatur. 79: 3.  
 In criminalibus causis circumstantiae considerandae sunt ibid. 79: 5.  
 Iniuria leuis quando committitur, quid iuris sit iure Saxon. 79: 6.  
 Iniuriam reus resarciens ante lata sententiam, absoluitur ab impetitione actoris, & obseruatione iudicij per sententiam interlocutoriam. 79: 7. ibid. iure civili vulneranti hominem liberum, qualem pena imposita sit. 79: 10.  
 In Regno de iniurijs aestimandis iuris Saxon. dispositio non attenditur. ibid.  
 Iniuriam facit, qui exprobrando vitia naturae aliquem oburgat. 80: 2.  
 Iniuriosum est verbum mentiris. 80: 3.  
 Iniuriarum non tenetur, qui aduersario in iudicio crimen aliquod obiecit. 80: 4.  
 In iure gradus comparationis confinitur. 45: 3. In questione voluntatis, semper id, quod certum & solitum est, spectatur. 50: 5.  
 Inscrivere sese accusator in criminalibus, ad penam talionis, & custodiae similitudinem subire tenetur. 15: 1. & ibid. 7  
 Sententia Accursij, quod & sine inscriptione accusator subeat penam talionis.  
 Inscriptio non requiritur ex Imp. Carol. Constit. 15: 3.  
 Instrumentum publicum & priuatum quot testibus improbetur. 27: 7.  
 Inter duo mala minus eligi debet. 88: 12  
 Interpretatio l. fistulae. §. frumenta. ff. de cond. empt.

Interpretatio textus iuris Saxon. de heredis fideiussoria obligatione. 17: 6.  
 Inter virum & uxorem nulla est sanguinis conjunctio, sed principium adfinitatis. 69: 6.  
 Inuadens res alienas immobiles, quae pena afficiatur. 90: 2.  
 Inuasus ab aliquo, num fugere teneatur. 83: 5. Inuentarij confessio an remitti possit. 58: 5.  
 Inuentarium ob utilitatem pupilli non conficitur ibid. Iudex quomodo supplere potest quid in causa. 26: 4.  
 Iudex prout religio suggerit sententiam proferre debet. 26: 5.  
 Iudex jurare debet de sententia sibi non liquere. 26: 6.  
 Iudex neminem condemnare debet, accusatore deficiente. 26: 9.  
 Iudex an secundum Conscientiam, an vero secundum acta & probata iudicare debeat, diuersae sunt Dd. iuris, circa hanc quest. opiniones. 26: 2.  
 Iudicem secundum Conscientiam iudicare debere, Accursij sententia resellitur. 26: 7. ubi & sententia auctoris, quod secundum acta & probata iudicandum sit. ibid. Iudex ad questiones procedere non debet, nisi reus se ad eas trahit, si deficient indicia plena. 22: 4.  
 Iudicis pena inique aliquem questionibus subiicientis. 22: 5.  
 Iudicis aestimatio in datione pignorum qualis esse debeat. 32: 10.  
 Iudex estimationem dotis quando facere possit. 87: 3.



# INDEX OBSERVATIONVM

Iudex modum iurijurando in litem statuere potest. 91. 7. Ad iudicem etiam incompetentem vocatus comparere debet. 3: 5. Iudex iustā causam litigandi cognoscere debet. 91: 2. Iudæi teste sacra scriptura nullibi certas sedes habent. 100. 1. Iudæi quomodo iuri communi & legibus civilibus subsint. 100: 5. Iudæorum in Regno amplissimus numerus. 100: 2. Iudæorum libertates & privilegia in Statuto Regni comprehensa. 100: 3. Iudæorum Privilegia ad terras maioris tantum Polonis referri debent. 100: 4. Iudæis non licet novas synagogas extruere, sed tantum antiquas restaurare. 100. 6. Iudæi familiam Christianam alere non licet. 100: 7. In Iudæorum successione non servatur ius Civile, sed lex Moyses. ibid. Iudicium in mutuum dari non potest. 35: 3. Iudicium incipere aebet ab Edicto de iuri vocando. 8: 2. Iura omnes scire debent, exceptis minoribus & militibus. 30: 11. Iuramentum extraordinarium est probationis subsidium. 23. 1. Iuramentum deferri temere non debent. 23: 2. Iuramentum actor nihil probans iure Saxon. reo potest deferre. 23: 5. Iuramentum imponitur ob inopiam probationum. 23: 6. Iuramenta quando a iudicibus reis imponantur. 23. 8. Iuramentum referri potest. 24: 1.

Iuramentum quibus casibus referri possit, distinctione declaratur. 24: 2. Iuramentum aliud est necessarium, aliud voluntarium. 24: 3. Iuramentum delatum in continenti acceptari debet. 24: 5. Iuramentum cur in continenti acceptandum sit, ratio redditur. 24. 6. Iuramento prestito an iudex taxationem facere possit. 91: 8. Iuramentum acceptanti dilatio ad deliberandum danda est. 24: 7. Iuramentum deferens, stante deliberatione an possit penitere. 24: 8. Iuramentum iure Saxon. deferri potest, etiam si non acceptetur. 24: 9. Iuramentum non extenditur ad incognita. 50: 6. Iuramentum a debitore exigi solet, quod aurum & argentum non habeas. 32: 7. Ius Saxon. contrarium disponens quomodo intelligendum. ibid. Iure communi eatenus standum est, donec statuto disertè contrarium cautum reperiatur. 52: 7. ibid. iure Saxon. vincens absque iuramento & iudicis taxatione, confertur estimatione rei & damni accepti. Iuramenti dilatione penitentia non est locus iure Saxon. 24: 10. Iurijurandi religio Deum ultorem habet. 23: 3. Iurijurandi relatio in famosis actionibus non habet locum. 24. 4. Iurisdictioni sui iudicis se opponens cuiuscumque sit status, ubicumque repressus fuerit, respondere tenetur. 5: 2.

Iuris

# PRACTICARVM CENT. I.

Iuris Cān. circa renunciationem fori dispositio. 7: 6. Ius dicenti extra territorium impunè non paratur. 9: 10. Ius ad ea adaptari debet, quæ frequenter, non quæ raro eveniunt. 41: 6. Ius retractus ex l. Moysaica desumptum. 49. 1. In iure retractus æquibatis ratio consideratur. 49: 2. Ius vetus de iure retractus iure Codicis abrogatum est. 49: 3. Ius retractus intra annum & diem secundum Canones prosequi licet. 49: 4. Ius retractus uxori competit in bonis mariti. 49: 5. Ius retractus actio est in rem scripta, & possessorem persequitur. 49: 6. ibid. Integrum pretium retrahens offerre debet. 49: 7. imò sumptus & expensas reddere tenetur. ibid. Ius retractus præscriptio currit à tempore rei traditionis. 49: 9. ibid. Iuramentum retrahens præstare tenetur, quod bona fide in usum suum hoc beneficio utatur. 49: 10. **L**eges Civiles non dedignantur sacros Canones sequi. 36: 4. Leges Codicis potestatem relinquunt creditoribus, ut omisso reo, conveniat fideiussorem. 16: 8. Leges priores tolluntur per posteriores. 16: 9. Leges Contrariæ, quod Venditor teneatur ad restitutionem precij post emptionem perfectam re integra. 47: 2. Legis ratio ubi cessat, eò lex producenda non est, & ex aduerso, ubi eadem est ratio legis, idem ius statuendum est. 4: 8. Legis 12 tab. de debitoribus verba. 33: 3. Lex 12 tab. in debitores qualis fuerit. 33: 2. Lex Petilio & Papyrio Cōs. de obstriculis ære alieno lata. 33: 5. Lex Julia de iisdem qualis fuerit. 33: 6. differentia inter l. petiliam & l. iul. ibid. Legitimam pater cuilibet filiorum relinquere debet. 63: 3. Legitimæ necessitates excusant a pena contumaciæ. 12: 1. Legitimation per rescriptum Principis an de iure locum habeat. 71. 1. In legitimatione per rescriptum Principis quæ requirantur. 71: 2. Ea quæ sunt juris divini & naturalis, Principum voluntate mutari nequeunt. 71: 3. In legitimatione per rescriptum Principis Praxis & consuetudo locorum. 71: 4. Legitimare potest Rex in suo Regno ex quocumque illegitimo coitu natos. 71. 5. In legitimatione consensu collateralium utrum sit necessarius. 71: 6. Legitimation per rescriptum princip. an fieri possit in feudis antiquis in præiudicium agnatorum. 71: 7. ibid. Principis legia principis sine præiudicio tertij intelligenda sunt. In legitimatione per subsequens matrimonium requiritur ut liberi ex concubina nascentur. 70: 3. An ad legitimationem requirantur dotalia instrumenta. 70: 4. ibid. in causis matrimonialibus ius Canon. servari de-

P p p.

# INDEX OBSERVATIONVM

debet. *ibid.* quales illegitimi per subse-  
quens matrimonium legitimantur. 70:6  
Legitimatio plena alia, alia limitata.  
71: 9. Legitimatio per oblationem  
Curie an de iure locum habeat. 71: 10.  
Legitimus quid dicatur. 72: 1.  
Ad legitimatam probandam coniectu-  
re & probationes quales esse debeant.  
72: 3. Legitimitatis questio in foro  
Ecclesiastico potius, quam seculari tra-  
ctari debet. 72: 10.  
Legitimitatis probatio utrum in loco  
domicilij, an in loco originis fieri de-  
beat. 72: 5. onus probandi illegitimita-  
tem quando transeat in aduersariū. *ibid.*  
Libellus quid dicatur. 13: 1  
Libellus ex consensu partium omitti  
nequit. 13: 2. Libelli im obtinet in  
Regno propositio actionis. 13: 3.  
Libellum mutare auctori iure civili per-  
missum. 13: 4. Libellus an ipso iure, an  
per sententiam iudicis mutandus sit 13: 5  
Libellus quando corrigi, vel mutari pos-  
sit. 13: 6. Libellus mutari potest in for-  
ma, qualitate, & materia. 13: 14.  
Dd. sententia, quod post guarandam  
substantialia tantū mutari non possint.  
*ibid.* Liberi in diuisione hereditatis a  
parentibus percepta conferre tenentur.  
64: 1. Liberi emancipati iure Saxon.  
bona conferre tenentur. 64: 7.  
Liberi illegitimi qui dicantur. 69: 1.  
*ibid.* illegitimorum triplex differentia.  
Naturales qui sint *ibid.* Naturales quo-  
modo succedant parentibus. 69. 4. &  
Liberis naturalibus quomodo parentes

succedere debeant. 69: 7.  
Liberi naturales matri succedunt etiam  
illustri. 69. 12.  
Liberi legitimi illegitimis cur non suc-  
cedant. 69: 23. Praxis terrarum Saxon.  
in eo casu recedit à iure Saxon. Maijde-  
burgenses dispositionem iuris Saxon. te-  
nent. *ibid.* Praxis Curie Magdeburgē-  
sium sententiam sequi solet. 69. 27.  
Sacra scriptura illegitimam prolem an  
bominatur. *ibid.*  
Liberi naturales & legitimi per subse-  
quens matrimonium legitimantur. 70: 1  
Liberi illegitimi ex adulterino comple-  
xu nati, an per subsequens matrimoniū  
legitimantur. *ibid.*  
Liberi Clericorum an per subsequens  
matrimonium legitimari possint. 70: 8.  
Liberi Clericorum ab omni successione  
paterna & materna, & econtra, remo-  
uentur. 70: 9. Liberis etiam secundū  
matrimonij plus potest relinquere pa-  
ter, quem ex priore matrimonio pro-  
creatus. 63: 4.  
Liberis militie causa à parentibus data  
an conferri debeant. 64: 4.  
Dignitatis adipiscende causa percepta  
num conferantur. *ibid.* Ad liberos qua  
ex testamento perueniunt, non veniunt  
in bonorum collationem. 64: 2.  
Limitata causa, limitatū producit effe-  
ctum. 68: 4. Locus publicus nemo cum  
alieno damno debet. 29: 9.  
Locus publicus quis dicatur. 34. 7.  
Lucrum quid proprie dicatur. 64: 5.

Ma-

# PRACTICARVM CENT. I.

## M

Macula parentum deriuatur in tertio  
am usque prolem. 69: 19.  
Magdeburgum est sedes Municipalis ju-  
ris Maijdeburgensium. 95: 2.  
Ex Maydeburgo jus petere in Polonia  
quando cessatum sit. 95: 3.  
Mandatarius expensas actione contra-  
ria petere, vel ex fructibus deducere po-  
test. 45: 11.  
Mandatarius an salariū a mandante pe-  
tere possit. 45: 12.  
Mandatarij an alium substituere possit.  
45: 17. Mandatarius fines mandati  
excedere non debet. 45: 7.  
Mandati fines non excedit, qui id facit,  
sine quo exequi mandatum non potest.  
45: 9. Mandato quando renunciare  
liceat. 45: 18.  
Mandato dolus & culpa prestari de-  
bet. 45: 1. Mandatum debet esse gra-  
uitum. 45: 13.  
Mandatū susceptum consummari debet.  
45: 16. Mandatum morte utriusque,  
tam mandantis, quam mandarij fini-  
tur. 45: 19. Mandatum quando re-  
uocari possit. 45: 20.  
Mandatum recipiens nō de culpa lenis-  
sima teneatur, equitatis ratio suadet.  
45: 6. Mandatum iuxta prescriptum  
mandantis exequi debet, etiam si manda-  
tarius aliter rem gesturus utilius fore  
existimet. 45: 8.  
Mandatum excedens in emptione, id  
non repetit, quod ultra datū est. 45: 10.  
Mater quare semper certa, & iudem

cur pater semper certus probari non  
possit. 72: 2.  
Matreres indistincte preferuntur a-  
mitis distinctis. 68: 7.  
Matri non creditur propriam allegan-  
ti turpitudinem. 72: 9.  
Matrimonium etiam in articulo mortis  
contractum facit ut liberi sint legitimi.  
70: 2. Medicorum & Chyrurgorum  
iudicium in vulnere quando requiratur.  
86: 6. Mercatura natalibus nobilium  
quomodo deroget, distinctio Dd. 74: 5.  
Inter mercaturam tenuem & uberem  
distinctio. *ibid.* Mercaturam sordidam  
in nobilibus leges Regni damnant. 74: 8  
Cōsuetudinis magna est authoritas *ibid.*  
Mercatura vel studiorum causa absen-  
tes non censentur pro contumacijs. 12: 4  
Metus in iure quomodo accipiendus sit.  
93: 5. In minore, siue pluri emerit,  
siue minoris vendiderit, locum habet  
beneficium l. 2. de resc. vend. 48: 8.  
In matro idem dotis nomine locum ha-  
bet. *ibid.*  
Missus in possessionem omnibus credi-  
toribus prodest. 40: 7.  
Mora delicto & furto equiparantur.  
31: 3. Mora aut sit bona fide, aut ma-  
la. 31: 4. Mora non interueniente, si  
res depercat, cuius periculo id fiat. 31: 5  
Mora quomodo computari possit per  
debitorem. 31: 10.  
Mora fideiussoris non nocet principali,  
sicut & mora patris filio. 31. 11.  
Mulierem prestare tenetur, qui iniuste

Ppp 2.

pe-



# INDEX OBSERVATIONVM

petit rem alienam. 38. 5.  
Mulier tacitam hypothecam priorem habens praefertur creditoribus expressam posteriorem habentibus. 41. 11.  
Mulier expressam hypothecam habens posteriorem, non praefertur creditori expressam iudem anteriorem habenti. 41. 13.  
Mulier si dotatitium habens in bonis mariti consentiat in obligationem vel si leuisionem a marito factam, a solutione acbui non liberatur iure Saxon. 45. 5.  
Mulieres testimonio an convinci possint. 42. 11.  
Mulieres publice pudicitia prostituentes non sunt dignae legu beneficio. 87. 4.  
Mulieri quando vis fieri dicatur. 88. 6.  
Mulieri de violentia conquerenti quando si les adhibenda sit. 88. 7.  
Mulieribus impudicis de raptu et violentia conquerentibus, fides adhibenda non est. 87. 6.

## N

Necessitas nullam habet legem. 32. 5.  
Nemo cum alieno damno locupletari debet. 9. 8. et 62. 4.  
Nemo est membrorum suorum dominus. 15. 7.  
Nemo de domo sua in jus vocari debet. 1. 1.  
Nemo alteri cum suo damno benigne facere cogitur. 36. 8.  
Nemini officium damnosum esse debet. 62. 3.  
Nihil tam naturale est, quam eo modo quodque dissolui, quo colligatum est. 27. 4.  
Nobilitas quibus modis amittatur. 74. 1.  
Nobilitati exercitium mechanicarum artium cur deroget. 74. 2.

No

Nobilitati mercatura utrum derogare possit. 74. 3.  
Nobilitati mercaturam officere, leges Regni et ius Civile statuunt. 74. 4.  
Nothi seu ex damnato coitu nati qui dicantur, et an succedant. 69. 14. ibid.  
Iure Can. ex damnato complexu procreatis alimenta debentur. 69. 15.  
Non omnium quae a maioribus tradita sunt, ratio reddi potest. 69. 22.  
Novatio quae dicatur. 35. 1.  
Novatio alia voluntaria, alia necessaria. 35. 2.  
Novatio iure nouo non intelligitur facta, nisi id expresse actum sit. 35. 4.  
Novatio ex verbis et veris similibus coniecturis colligi debet. 35. 5.  
Novatio etiam per acceptilationem fieri solet. 35. 6.  
Novationis species est delegatio. 35. 7.  
Novatio locum habet, si obligatio sequens est civilis vel naturalis. 35. 8.

## O

Oblatio pecuniae qualisnam esse debeat. 35. 5.  
Oblationis iuste et legitime effectus. 34. 8.  
Obligatio obligatum sequitur instar characteris. 5. 4.  
Obligatio sub pena repressaliorum in Regno non obtinet. 9. 6.  
Obligatio fideiussoria, vel est dandi, vel faciendi, vel mixta. 17. 4.  
Obligatio facti qualis esse debeat, ut transeat ad heredes. 17. 5.  
Obligatio naturalis requirit consensum. 29. 4.

Obl

# PRACTICARVM CENT. I.

Obligatio quibus modis contrahitur, iisdem dissolui debet. 34. 10.  
Obligatio fit quatuor modis. 34. 11.  
Obligatio tollitur iisdem 4. modis ibid.  
Occidendi hominis causa telum portans, ut homicida punitur. 84. 1.  
Occidenti aliquem casu iure Saxon. poena unius VVergeldi infligitur. 45. 5.  
Occupantis quando melior sit conditio. 40. 5.  
Omne qui dicit, nihil excludit. 50. 9.  
In ore duorum vel trium consistit omne uerbum. 20. 7.  
Opinio Accursij legis vigorem habet. 85. 5.

## P

Acta seruare aequitati congruit. 50. 3.  
Acta obscura et ambigua nocent ei, qui legem contractus dicere potuit apertius. 50. 10.  
Acta de foro non sunt necessaria, sed voluntaria. 7. 2.  
Actum de casibus fortuitis quomodo intelligi debeat. 50. 4.  
Actum aliud nudum, aliud vestitum. 7. 4.  
Papa et Imperator omnibus Principibus quomodo sint superiores. 9. 11.  
Parentum negatione filius non excluditur a iure filiationis. 72. 8.  
Pecunia in loco publico deponi debet. 34. 6.  
Pena iudicis inique aliquae questionibus subiectionis, qualis sit. 22. 5.  
Pena in dubijs mollienda potius, quam exasperanda. 21. 8.  
Pena non seruata guaranda in Regno non semper attenditur. 13. 13.  
Pena acrior infligitur vilioribus, quam honestioribus. 15. 11.

Pena capitalis non tantum mortem, sed et exilium comprehendit. 15. 12.  
Pena extraordinariae definitio. 79. 4.  
Pena non seruata guaranda. 13. 12.  
Periculum rei debite post mortem pertinet ad debitorem secundum communem opinionem. 31. 1.  
Personarum honestarum et vilium distinctio VVesembecij. 15. 11.  
Petitio unius non impedit petitionem alterius de iure civili. 38. 1.  
Pignore praestatur dolus et culpa lata, imo et leuius. 39. 1.  
Pignore leuissima culpa et casus fortuitus non praestatur. 39. 2.  
In pignoris casu quod creditores communicare debeant, Accursij sententia. 40. 10.  
Pignore casu fortuito amisso, creditor non tenetur ad eius solutionem, et nihilominus creditum petere potest. 39. 3.  
In Pignore casus fortuitus quando creditori imputetur. 39. 5.  
Pignus manet in bonis debitoris. 39. 4.  
Pignus amissum creditor quando probare teneatur. 39. 7.  
Pignus habens praefertur alijs personales actiones habentibus. 40. 2.  
Quod an etiam in pignore iudiciali procedat, dubium est. ibid.  
Pignus praetorium facit ut omnes creditores exaequantur. 40. 6.  
Plebiscita in Ciuitatibus Regni qualia sint. 55. 13.  
Possessio filiationis transfert onus probandi in aduersarium. 72. 7.  
Possessor quis dicatur, et quantum possidere opus sit. 14. 5.

Ppp 3

Pps

## INDEX OBSERVATIONVM

Possessor quomodo uarandorem nominare debeat. 32: 7.

Inter possessorem bonæ & malæ fidei distinctio in restituendis fructibus. 90: 9  
Possessor de iure Saxon. non tenetur respondere priusquam illi, qui petunt rem, inter se experiantur. 33: 3.

Praxis & præjudicium Curie Regalis ex dispositione iuris Civilis non permittit reum continuis libelli mutationibus prægruari. 13: 13.

Præjudicium Curie Regalis, actorem sequi debere forum rei. 3: 1.

Præjudicium Curie Regalis, Si quis iniurius trahatur ad alienum iudicem, eo casu sententiam iudicis esse nullam. 3: 4.

Præjudicium Curie Regalis, iudicem penam non mereri vocantem etiam sue jurisdictioni non suppositum. 3: 5.

Præjudicia aliquot Cur. Regal. in Regno tam in criminalib. quam civilibus locum non esse reconuentionibus. 6: 9.

Præjudicium Curie Regal. de fori renunciatione licita, cum distinctione, quando videlicet Privilegium fori concernit principaliter fauorem renunciantis. 7: 7.

Præjudicium Cur. Regal. Obligationē sub poena repressaliorum in Regno non obtinere. 9: 6.

Præjudicium & Praxis Cur. Regal. in contumacia actoris qualis sit. 10: 10.

Præjudicium & Praxis Cur. Reg. secundum ius Saxon. reum contumacem condemnat in amissione causæ. 11: 6.

Præjudicium Curie Regalis secundum

ius Saxon. tres contumacias requirit.

11: 18. Præjudicium & Praxis Cur.

Reg. de legitimis impedimentis. 12: 10.

Præjudicium Curie Regal. de impedimento ui fluminis facto. 12: 3.

Præjudicium Cur. de impedimento ratione fractionis rote allegato. 12: 6.

Præjudicium C. R. quo absens legitimū impedimentū corporali iuramento comprobauit. 12: 7.

Præjudicium & Praxis Curie in libelli correctione qualis. 13: 7.

Præjudicium Curie Regal. quod reus sine effugijs quibusuis ad libellum, post susceptionē garantandæ, respondere cogatur. 13: 16.

Præjudicio & praxi Curie affirmatur, in Regno satisfactiones tam ex parte actoris, quam rei locum habere. 14: 3.

Præjudicium C. R. bona immobilia non possidentem, fideiussores idoneos dare, vel iuratoriæ cautioni committi. 14: 5.

Præjudicium C. R. in casu speciali, quo quis necis inculpatus cautioni fideiussoriæ commissus fuit. 15: 13.

Præjudicium & Practica C. R. de fideiussoribus. 16: 7. & quid leges Codicis hic statuunt. ibid.

Præjudiciū & Praxis C. R. de heredis fideiussoria obligatione. 17: 7.

Præjudicium & Praxis C. R. ubi exceptio peremptoria etiam post sententiam opponitur. 18: 12.

Præjudicium & Praxis Curie in assignando tēpore dilationis probatoriæ dispositionem iuris Saxon. sequitur. 19: 10

Præ

## PRACTICARVM CENT. I.

Præjudicium C. R. ubi in criminali causa dilatio causa cognita data est. 19: 4.

Præjudicium C. R. de dilatione concedenda actori in civilibus. 19: 5. & 6.

Præjudicium seu Praxis C. R. probationes in criminalibus plenas & sufficientes requirentis. 21: 1.

Præjudiciū C. R. quando euidentes probationes desunt accusatum propiorem fuisse ad euadendum. 21: 10.

Præjudicium C. R. ad Questiones seu tormenta, nisi plenis & manifestis indicijs præcedentibus, neminem condemnandum. 22: 1.

Præjudiciū C. R. quo actore non probante, reus fuit absolutus. 23: 4.

Præjudicium C. R. quo iuramentum delatum præstare, vel referre recusans, soluere necesse habuit. 24: 1.

Præjudiciū & praxis C. R. quod actor potius petitionem suam, quam hæres factum defuncti iuramento comprobare debeat. 25: 8.

Præjudicium C. R. quo debitor exceptionem soluti debiti opponens recte ad probationem allegationis sue admittitur. 72: 2.

Præjudiciū & Praxis C. R. de fideiussoribus. 16: 7. & quid leges Codicis hic statuunt. ibid.

Præjudiciū & Praxis C. R. de heredis fideiussoria obligatione. 17: 7.

Præjudiciū & Praxis C. R. ubi exceptio peremptoria etiam post sententiam opponitur. 18: 12.

Præjudiciū & Praxis Curie in assignando tēpore dilationis probatoriæ dispositionem iuris Saxon. sequitur. 19: 10

Præ

ut loco summe pecuniariæ debita pignora accipiantur. 32: 6.

Præjudicia aliquot C. R. quod creditores pro pecunijs pignora, vel res immobiles in solutum accipere iocasti, iuramento a debitoribus præstito, quod aurum, argenteum, paratamq; pecuniam &c. non habeant. 32: 7.

Præjudiciū & Praxis C. R. sequitur ius Saxon. in eo, quod debitorem carceribus mancipandum statuit. 33: 13.

Præjudicium C. R. quod alimenta a creditore debitori in carceribus detento præstari debeant. 33: 14.

Præjudicium C. R. depositam pecuniam in loco publico ita demum liberare debitorē, si ibidem remaneat. 34: 9.

Præjudicium C. R. nouationem etiam ex verbis & similibus coniecturis colligi debere. 35: 5.

Præjudicium C. R. quod possessor rei petite non prius teneatur alteri petentium respondere, quam illi inter se de iure suo experti fuerint. 38: 3.

Præjudiciū & Praxis Curie ius Saxon. sequi solet, quod creditori probatio incumbat, pignus sine dolo & culpa sua perisse. 39: 8.

Præjudiciū & Praxis C. R. sententiam Accursij sequitur, quod videlicet ratione pignoris creditores communicare debeant. 40: 9.

Præjudiciū C. R. si mulier habens dotalitiū in bonis mariti, sponte consentiat in obligationem vel fideiussionem a marito factam, a solutione debiti non liberatur. 42: 5.

Præ



# INDEX OBSERVATIONVM

**Præjudiciū C. R.** licet uxor habeat dotatitium in bonis mariti, nequē tamen consentiat in obligationem à marito factam, ad solutionem debiti pro marito cogi nequit. 42: 6.  
**Præjudiciū C. R.** in debitis id attendi, in cuius utilitatem pecunia sit versa, ceteroquin uxorem juxta suam negatiuam propiore esse proprio se purgare juramento. 42: 10.  
**Præjudiciū C. R.** quod depositum defuncto depositario ex hereditate ante omnia percipi debeat. 43: 25.  
**Præjudiciū C. R.** furtum non computandum inter casus fortuitos. 44: 4.  
**Præjudiciū C. R.** mandatarium impensas in perficiendo mandato vel in litem factas, repetere posse. 45: 11.  
**Præjudiciū C. R.** procuratorem vel mandatarium alium substituere posse litem jam contestata. 45: 17.  
**Præjudiciū C. R.** de eo, an etiam pretium emptori percat. 47: 3.  
**Præjudiciū C. R.** ius retractus intra annum & diem secundum Canones persequi licere. 49: 4.  
**Præjudiciū C. R.** etiam uxorem ab extraneo emptore bona mariti, si propiores non sint, iure retractus repetere posse. 49: 5.  
**Præjudiciū C. R.** actionem juris retractus esse in rem scriptam & possessionem persequi. 49: 6.  
**Præjudiciū C. R.** post annum & diem moræ purgationem in iure retractus non esse admissum. 49: 10.  
**Præjudiciū C. R.** iuramentum à retrahente exigere solitum,

quod bona fide iure retractus utatur. 49: 11.  
**Præjudiciū C. R.** quod Euictio ex natura contractus omnino præstari debeat, etiamsi nihil de ea conuentum fuerit. 51: 1.  
**Præjudiciū C. R.** in certo casu, quo Euictio non præstata, etiamsi de ea conuentum sit. 51: 6. ibid.  
**Præxis Curie & iudicij tenebris tenet,** quolibet tempore venditori renunciari posse, ut ratione Euictionis adsit. 51: 7.  
**Præjudiciū C. R.** quod uxor tutorem habens à Magistratu, marito donare possit. 52: 6.  
**Præjudicia aliquot C. R.** donationes reciprocas inter conjuges valere. 52: 12.  
**Præjudiciū C. R.** huiusmodi donationes reciprocas, si non sint æquivalentes, non valere. ibid.  
**Præjudiciū & Praxis C. R.** quod donatio seu resignatio bonorum immobilium in iudicio ordinario bannito fieri debeat. 53: 7.  
**Præjudicia aliquot C. R.** bona mobilia uxoris cedere marito. 55: 6.  
**Præjudiciū C. R.** quod dotatitium mulier vel hæredes ipsius soluto matrimonio ex bonis mariti petere possunt. 55: 8.  
**Præjudiciū C. R.** quod mulier dimidiam partem omnium bonorum mariti, postquam lectum eius ascenderit, & contra, Vir uxoris habeat. 55: 12.  
**Præjudiciū C. R.** quod juxta Plebiscitum Ciuitatis Leopoliensis tertiam saltem bonorum suorum partem maritus ad uxorem transmisit. 55: 13.  
**Præjudiciū C. R.** quod Gerada post mortem filii debeat manere penes patrem

# PRACTICARVM CENT. I.

trem juxta Plebiscitum Ciuitatis Posnaniensis. 56: 8.  
**Præjudiciū C. R.** quod arma bellica Anna cuidam post mortem patris debeantur, hæredibus masculis ex lumbis defuncti deficientibus. 57: 5.  
**Præjudiciū C. R.** tutorem nisi finita tutela, rationem reddere non teneri. 59: 1.  
**Præjudiciū C. R.** tutores ob non confectū inuentarium, quod ita rebus pupillorum consultum putarent, absolutos fuisse. 58: 7.  
**Præjudicia C. R.** Magistratum rationes à tutoribus præsertim datiuus quontannis repetere posse. 59: 4.  
**Præjudicia aliquot C. R.** tutorem res pupillares casu amissas iuramento probare debere. 59: 7.  
**Præjudicia aliquot C. R.** quod uno tutore renunciente, alius dari possit. 60: 2.  
**Præjudiciū C. R.** quod testamentarij tutores matri & auiæ præferuntur. 60: 9.  
**Præjudiciū C. R.** pupillum res à tutore alienatas consequi posse non tantū tutela actione personali contra tutores, sed & rei vindicatione contra quoscunque possessores. 61: 6.  
**Præjudiciū C. R.** pupillo in integrum restitutionem dari, si maior factus letum se esse doceat. 61: 7.  
**Præjudiciū C. R.** quo solutio eorum, quæ tutor bona fide in negotia pupilli de suo exposuit, iuncta est. 62: 5.  
**Præjudicia C. R.** in condendis testamentis consuetudinem spectari debere. 63: 9.  
**Præjudiciū C. R.** in legato ad piam causam testamentum etiam minus solenne va-

lere. 63: 12. ibid. casus, quo D. Rex Stephanus testamentum de bonis imobilibus approbavit.  
**Præjudiciū C. R.** nec filiam ornamento muliebria a patre sibi comparata, nec filium sumptus in studia a patre impensas, conferre teneri. 64: 9. & 10.  
**Præjudiciū C. R.** quod fratrum filij in stirpes succedant. 65: 7.  
**Præjudiciū C. R.** quod frater ex uno latere conjunctus excludat patrū. 67: 6.  
**Præjudiciū C. R.** quod matertera utriusque conjunctæ amitis ex una tantū parte conjuncta præferri debeant. 68: 7.  
**Præjudiciū C. R.** quod liberi legitimi ex illegitimis parentibus nati, illis non succedant. 69: 25.  
**Præjudiciū C. R.** legitimatos per subsequens matrimonium pro ueris & legitimis censeri, & ad quamvis successione admitti debere. 70: 6.  
**Præjudiciū C. R.** legitimatorem per rescriptum principis in Regno locum habere. 71: 1.  
**Præjudiciū C. R.** omnes ex quocunque illicito complexu natos posse à Rege legitimari, non tantum quod ad honores, sed & successiones. 71: 5.  
**Præjudiciū C. R.** probationem legitimatit non tam in loco domicilij, quam originis fieri debere. 72: 5.  
**Præjudiciū C. R.** quod si instituta questione hereditaria, obijciatur questio natiuitatis, hæc prius coram iudice Ecclesiastico terminanda sit. 72: 10.  
**Præjudiciū C. R.** Vassallum secundum a-

# INDEX OBSERVATIONVM

lienantem sine consensu Domini, priuati seu. 73: 17. *Præjudicium C. R.* quod si feudum sit antiquum, & defuncto succedens in possessione reali inueniatur, non habeat necesse nouam inuestituram petere, sed tantum antiquæ confirmationem. 73: 14. *Præjudicia C. R.* cum qui per sententiã iudicis interficitur, vel qui se ipsum tedio vite, vel impatientia doloris interficit, non puniri confiscatione bonorum. 73: 3. *Præjudicium C. R.* in prescriptionibus secundum ius Canon. & Cæmericam Imperial. semper bonam fidem requiri. 76: 4. *Præjudicium C. R.* immobilibus 31. annorum & diei spatio posse præscribi. 77: 8. *Præjudicium C. R.* actione una intentata non dari recursum ad aliam. 78: 2. *Præjudicium C. R.* iniuriarum non teneri, qui aduersario in iudicio crimen aliquod obiecit, idque se non animo iniuriandi facere protestetur. 80: 4. *Præjudicium C. R.* injuriam verbalem nunquam committi, nisi uerba animo & proposito iniuriandi prolata fuerint. ibid. *Præjudicium C. R.* in Regno iniuriam verbalem reuocatione vindicari. 80: 8. *Præjudicium C. R.* quo infam scripto alium lædens capitis est condemnatus. 81: 3. *Præjudicium C. R.* quo emptor rei in communi foro emptæ venditorem ignorans, furbi innocens iudicatus est nummus perditus. 82: 6. *Præjudicium C. R.* quo quis pro furto vel

spolio inculpatus, iuramento mettersus se purgare tenetur. 82: 7. *Præjudicium C. R.* quo pars rea ex intervallo homicidium committens in poenam legis Cornel. de Sicar. condemnata fuit. 83: 9. *Præjudicium C. R.* de iuvene, qui casuale homicidium perpetraverat, supplicio affecto. 84: 6. *Præjudicium C. R.* infantes & infantie proximos nullatenus esse puniendos. 84: 9. *Præjudicium C. R.* quando dubium est, lethale sit vulnus, nec ne, ad medicorum & Chyrurgorum iudicium recurrendum. 86: 6. *Præjudicium C. R.* tempus, quo vulnus illatum, inspicere debere. 86: 7. *Præjudicium C. R.* de stupro cuiusdam illato, & emenda 30 marcar. eidem ad iudicata. 87: 3. *Præjudicia C. R.* quibus violator seu oppressor virginis capitali poena affectus. 88: 5. *Præjudicia C. R.* semper ei ignosci qui sanguinem suum qualiter qualiter redemptum voluit. 89: 5. *Præjudicium C. R.* Violentum possessorem ad restitutionem damnorum & expensarum teneri. 90: 8. *Præjudicium C. R.* lucri cessantis rationem non esse habendam. 91: 3. *Præjudicium C. R.* cum, qui temere aduersarium in iudicium vocauit, viaticis, litis, quæ sumptus reddere oportere. 91: 5. *Præjudicium C. R.* quo damna & expensæ à parte liquidari & iuramento confirmari debeant. 91: 6.

Præ

# PRACTICARVM CENT. I.

*Præjudicium C. R.* damna & expensas non tantum per partem liquidari & commo-  
probari solere, sed & per iudicem moderari. 91: 9. *Præjudicium C. R.* quod citantes iudicium Dd. Adfessorum ob non admissam appellationem, sessione turris vel alia poena arbitraria affici debeant. 92: 9. *Præjudicium C. R.* extraordinarias appellationes etiam in Regno locum habere. 93: 5. *Præjudicium C. R.* quod quamuis appellatio viua voce in continenti post sententiam fiat, insinuatio tamen intra decendum fieri possit. 93: 6. *Præjudicium C. R.* quod ad tempus prosequende appellationis, ius civile in Præxi observari. 93: 7. *Præjudicium C. R.* apud iudicem appellationis licere non allegata allegare, & non probata probare. 94: 1. *Præjudicia C. R.* ad intermedium iudicem appellandum esse prius, quam ad superiorem. 95: 4. *Præjudicium C. R.* quando appellans post factam appellationem causam tractat coram iudice a quo appellauit, videtur appellationi renunciare. 96: 3. *Præjudicium C. R.* appellationi expressæ, vel tacite renunciari posse. ibid. *Præjudicium C. R.* appellationem à sententia arbitrorum, in quos cum stipulationem & poena compromissum fuerat, admitti non debere. 98: 9. *Præjudicium C. R.* Iudeos iuri communi subesse, & legibus civilibus atque statutis loci ligari. 100: 5. *Præjudicium C. R.* quo secundum statu-

la & Constitutiones Regni contra iudeos proceditur. ibid. *Præscriptio 30. annor.* omnem tollit actionem. 76: 1. *Præscriptiones cur introductæ.* ibid. *Præscriptio longissimi temporis* etiam male fidei possessori prodest. 76: 3. ibid. Iure Canon. semper bona fides requiritur. *Præscriptio* qualis in bonis Ecclesiæ immobilibus locum habeat. 76: 5. *Præscriptio* centum annorum Ecclesiæ Romana gaudet. 76: 6. *Præscribi res Deo dicatæ* nunquam possunt. 76: 7. ibid. *Decimæ* sunt res Deo dicatæ, & nullo modo sacerdotibus auferri possunt. 76: 8. In *Præscriptione* possessio continua requiritur. ibid. Quando *præscribantur res mobiles & immobiles iure civili.* 77: 1. *Præscriptionis & Usucapionis* differentia. 77: 3. In *præscriptione* bona fides & certus titulus adesse debet. 77: 4. *Præscribuntur res mobiles iure Saxon.* anno & die. 77: 6. ibid. *dies iure Saxon.* accipitur pro termino sex septimanarum. *Præscribi possunt res immobiles & hereditariæ 31. annorum & diei spatio.* ibid. *Fiscus* quando *præscribat.* *Præscriptio* currit à tempore scientiæ. 77: 10. ibid. *Ignorantia duplex* iuris & facti. *Præscriptio* in rebus furto ablatis an locum habeat. 82: 8. *Præsumitur* quilibet bonus, donec probetur contrarium. 86: 4.

Q 99 2.

PH



# INDEX OBSERVATIONVM

Precium emptorem amittere, re perempta, existimantium sententia refutatur. 47: 4. Precium seu aestimatio loco rei an succedere possit 32: 2. Presumptiones quibus casibus in criminalibus admittantur. 21: 9. Primum & secundum decretum quid dicatur. 11: 2. Privilegium prelationis ad dotes tantummodo, non autem donationes propter nuptias referri debet. 41: 14. Privilegia scolaribus ab imperatore Friderico concessa. 4: 1. Privilegium scolaribus concessum, utrum ad omnes causas tam civiles, quam criminales extendi possit. 4: 3. Privilegium a Rege Vladislao Academiae Cracoviensi tributum. 4: 6. Privilegium Academiae Cracoviensis. concessum, an ad alias scholas extendi debeat. 4: 7. Privilegio pro se introducto quilibet renunciare potest. 7: 1. Probari quae non possunt, pro non gestis habentur. 20: 2. Probatio praesumptiva filiationis quae dicatur. 72: 6. Probationes sunt facti. 20: 1. Probationum divisio 20: 3. Probatio plena quae dicatur, quomodo fiat. 20: 4. Probatio semiplena quid sit. 20: 5. Probationi an duo testes sufficiant. 20: 6. Probationes evidentes quando desunt iure Saxon. accusatus propior est ad evadendum. 21: 10. distinctio inter defectum & inopiam probationum. 23: 7. Probationes in causa criminali debent

esse

esse plenae & sufficientes. 21: 1. ibid. Praxim iuriae in criminalibus plenum numerum testium iuxta dispositionem iuris Saxon. requirere. 20: 12. & 21: 1. Processus ex plenitudine potestatis quomodo suppleri possit. 2: 3. Prorogatio iurisdictionis alia expressa, alia tacita. 3: 8. Prouisio hominis solit lit prouisionem legis. 41: 7. Pubertas quando cognoscatur. 85: 3. Pubertati proximus quis dicatur. 85: 4. Publiciana actio quae dicatur. 77: 5. Pugnancia & contraria in Codice iuris non inveniuntur. 43: 8. Pupillus rei vindicationem intra quod tempus instituere debeat. 61: 8. ibid. adulti etas iure Saxon. quanto temporis spatio censeatur. 61: 9. Pupillus sine auctoritate tutoris naturaliter obligatur. 35: 9. Pupillus in bonis tutoris praefertur fisco. 41: 12.

Questionibus subijci, vel ad questiones condemnari nemo debet, nisi praecedant plena indicia. 22: 1. In Questionibus indicia quae plena & manifesta sint, iudicis prudentiae relinquuntur. 22: 2. Questionum plena indicia dicuntur, quae duobus testibus, quinimo & uno probantur. 22: 3. Questionibus procedere iudex non debet, etsi reus se ad eas transeat, si deficiant indicia plena. 22: 4. Questionibus aliquem iniquae subijciendis iudicis qualis sit pena. 22: 5.

Quae

# PRACTICARVM CENT. I.

Questionibus non semper fides adhibenda. 22: 6. Questionibus crimen confessus non statim ad mortem condemnari debet. 22: 7. Quando ad questiones rediri possit. 22: 8. Qui caret ere, luat in corpore. 33: 1. Qui prior tempore, potior iure. 40: 1.

## R

Raptus in iure bifariam accipi solet. 88: 1. Raptores mulierum quae poena afficiantur. 88: 2. Raptorum socii eadem poena afficiuntur, quae ipsi raptores. 88: 3. Raptores puniuntur, licet mulieribus consentientibus raptus fiat. 88: 4. Raptorum poena iure Saxon. qualis sit. 88: 5. Raptores rerum alienarum mobilium quomodo puniantur. 90: 1. De Raptu statuta Regni quomodo disponant. 88: 8. Inter raptores & raptam matrimonium est nullum iure civili. 88: 9. Inter raptores & raptam matrimonium sit ratum iure Canon. 88: 11. Recepte res dicuntur non tantum ex parte custodie assignatae, sed etiam illatae vel immissae. 44: 9. In recepto custodia praestari debet. 44: 5. ibid. ratio cur nauae, caupones, stabularii de receptis teneantur. 44: 2. Reconuentio iure civili & Canon. permissa. 6: 1. Reconuentionis forma. 6: 2. Reconuentio coram eodem iudice fieri debet. 6: 3. Reconuentioni post litem contestatam non est locus. 6: 4.

Reo

Reconuentio itidem in termino appellationis locum non habet. 6: 5. Reconuentiones etiam ius naturale permittit. 6: 6. Reconuentioni non nisi lite finita, ius Saxon. locum esse disponit. 6: 7. Reconuentionis in criminalibus non admittitur. 6: 8. Reconuentiones in Regno ex recepta consuetudine locum non habent. 6: 9. Reconuentiones prohibens consuetudo num iuri & aequitati sit contraria. 6: 11. Reconuentionibus incolae Prussiae stringi non debent. 6: 10. Reipub. expedit, ne quis re sua male utatur. 53: 4. Rei contumacia ante litem contestatam poena ex iure civili. 11: 1. Reo contra actorem contumaci duplici modo subuenitur. 10: 8. Reo contumaci conditio inferendi legitimi impedimenti reservari debet. 11: 10. Reus citari debet tribus terminis, & tria contumaciae eum condemnant. 11: 8. Reus contumax multam iudici praestare tenetur. 11: 9. Reus post susceptionem guarandae tenetur respondere. 13: 15. Reus de parendo iuri cautionem praestare solet. 14: 4. Reus criminis fideiusforibus an committi debeat. 15: 5. Renunciare unicuique licet hi, quae pro se introducta sunt. 69: 1. Renunciatio beneficio exemptionis, non prorogat iurisdictionem iudicis, cui se submittit. 7: 8. In renunciatione fori distinctio obseruanda. 7: 7. Repressaliorum definitio. 9: 1.

Q 1 9 3

Reo

# INDEX OBSERVATIONVM

Repressalia equitati naturali contraria, & jure Canon. & civili prohibita. 9: 2  
 Repressalia permittuntur ob denegatam iusticiam. 9: 3. Repressalia facere priuata auctoritate nemini licet. 9: 5.  
 Repressalias ius diuinum an concedat. 9: 12  
 Repressalia non omnibus, neque passim concedi debent. 9: 14:  
 Rerum suarum administratio cuius liberata. 53: 1. Res si eodem modo apud creditorem peritura fuisset, quo apud debitorem interijt, quid juris. 32: 2.  
 Res litigiosa apud possessorem remanet, vel iudici traditur. 38: 4.  
 Res vectoris vel viatoris recipiens tenetur omni modo, excepto casu fortuito. 44: 3. Roma communis patria. 3: 12.

## S

Satisfactio qualis ab his, quibus reuerentia debetur, accipienda sit. 14: 8.  
 Satisfacere vel cauere quomodo debeat bona immobilia non possidens. 14: 6.  
 Satisfacendi modus triplex in iure assignatur. 14: 7. Satisfactiones in Regno tam ex parte actoris, quam ex parte rei habent locum. 14: 3.  
 Satisfacere an possit pignori. 14: 9.  
 Satius est facinus nocentis relinqui impunitum, quam innocentem damnare. 21: 7  
 Scholares coram Rectore vel Episcopo conueniri debent. 4: 2. Scholares in quibus casibus Privilegia amittant. 4: 9.  
 Scitum Velleianum quae in se contineat. 42: 3. Seruus ne naturaliter quidem obligari potest. 35: 10.  
 Seruorum natura furtis obnoxia est. 46: 10

Societas quibus conditionibus coiri possit. 46: 14. Societas consensu contrahitur. 46: 1. Societas a communione rerum differt. 46: 6.  
 Societas an transeat ad heredes. 46: 16.  
 Societate praestatur dolus, & culpa lata, & levis, non leuissima. 46: 3.  
 Societate non praesumitur dolus. 46: 5.  
 Societate alter pecunias, alter operas conferre potest, & an eo casu lucrum tantum, an verò etiam fors communis esse debeat. 46: 15. Societate vestigalium heres defuncti cum superstitibus socio aequaliter communicat. 46: 17.  
 Socius damna fatalia praestare non cogitur. 46: 7. Socius rem communem dolose contrectans, & furti, & actione pro socio tenetur. 46: 11:  
 Solidi appellatione quid veniat. 53: 5.  
 Solidi in iure pro auro accipiuntur. 82: 4  
 Solutionem allegant mettersius probare debet. 27: 1. Solutionem allegans, an etiam contra Chyrogaphum ad probandum admittendus sit. 27: 3.  
 Quò ad solutionem, distinctio inter ius naturale & civile. 32: 9.  
 Spuri qui dicantur. 69: 9.  
 Spuri ad successionem maternam admittuntur. 69: 11. Spuri illustri matri non succedunt. 69: 13. Statutum Regni, quod Rex ad egrotos equestri ordinis testari volentes mittat. 63: 14.  
 Stuprum in iure duplici modo consideratur. 87: 1. Stupri voluntarii qualis in iure sit poena 87: 2.

Stup

# PRACTICARVM CENT. I.

Stuprum violentum quid sit. 87: 7.  
 Succedere jure Saxon. neque illegitimus potest legitimo, nec contra. 69: 16.  
 Sententia interpretum, quod legitimi a successione illegitimorum ex damno to complexu natorum excludantur. 69: 17.) Sumptus in studia filiorum a patre facti, & ornamenta muliebria filiis comparata, bonorum collationi non subsumunt. 64: 9.

## T

Tempus a lege statutum an per iudicem minui, vel prorogari possit. 19: 11.  
 Testamentum etiam minus solenne inter liberos locum habet. 63: 7.  
 Testamentorum duo genera in iure reperiuntur, ibid. In Testamento pater uni liberorum plus quam alteri relinquere potest. 63: 1. Inequalitas causa est discordiae, ibid. Et inaequalitas inter liberos quando locum habeat. 63: 5.  
 In Testamento quae solennitates requirantur. 63: 6. In condendis testamentis consuetudo spectari debet. 63: 9.  
 Testamenta domi ab egrotis plerumque fieri solent. 63: 10. Testamenta de bonis immobilibus fieri non possunt. 63: 11.  
 Testamentum in legato ad pias causas etiam minus solenne valet. 63: 12.  
 Testamenti solennitates Princeps ex plenitudine potestatis supplere potest. 63: 13. Testes duo in criminalibus sufficiunt. 20: 10. Testes septem ius Saxon. in criminalibus requirit. 20: 11.  
 Quod Praxis Curiae sequitur. ibid.  
 Testes duo iure civili plenè probant. 20: 8

Testes fide digni plenam fidem iudici faciunt. 21: 3 ut & confessio rei ultionem. ibid. Testibus an conuinci possit scriptura authentica. 27: 6.  
 Testium numerus in probatione solutionis factae, quando augeri debeat. 27: 5.  
 Testium numerus supplere potest, quod deficit in testibus. 20: 9.  
 Transactio de criminibus an sit permissa. 89: 2. Transactio crimen falsi an tolli possit. 89: 9. Transigere tam de Publicis, quam de priuatis causis licet. 89: 1. Transigere de crimine adulterij cur non liceat. 89: 8.  
 Transigere licet de criminibus, sanguinis penam irrogantibus. 89: 10.  
 Transigentibus de crimine infamia irrogatur iure Saxon. 89: 12.  
 In Transactionibus an etiam remedium l. 2. C. de rescind. vend. detur. 48: 12.  
 Transire liberè per agrum alienum, & viam publicam omnibus licet. 9: 9.  
 Tutela & Cura quando confundantur. 59: 9.) Tutores sunt aut testamentarii, aut legitimi, aut datui. 60: 9.  
 Tutorem habenti tutor dari non potest. 60: 1.) Tutore uno renunciente, alius dari potest. 60: 2. Tutores pupillis quae personae petere cogantur. 60: 3.  
 Tutoribus omnibus praeferruntur mater & avia, praeter testamentarios. 60: 4. ibid. foemina ab omnibus officiis civilibus arceri debent. Mater & avia quibus casibus ad tutelam admittantur. ibid.  
 A tutela & Educatione liberorum re-

ma



# INDEX OBSERVATIONVM

monetur mater conuolans ad secundas nuptias ibid. A tutela remoti potest mater inhonestè viuens. 60: 8. Tutores res pupillorum sine decreto iudicis alienare non possunt. 61: 1. Tutor quas res pupilli alienare queat. 61: 2. Vbi iuxta causa in alienatione bonorum pupilli requiritur. Decretum in alienatione bonorum pupilli necessarium est ibid. Tutoris veri auctoritas in alienatione bonorum pupilli interuenire debet 61: 5. A tutore res alienatas quibus modis pupillus consequi possit. ibid. Tutor in rem suam obligare pupillum, aut res pupillares emere non potest. 62: 1. Tutori pupillus ex administratione tutelae obligatur. 62: 2. Tutela iudiciū est bonae fidei. 62: 5. Tutor expensas in litem pupilli nomine factas quando repetat. 62: 6. Tutor quæ negotiis pupillaribus impeditus lucrari non potuit, an in actionem tutelae deducere possit. 62: 7. Tutor Vsuras quas in rem pupilli impendit, consequitur. ibid. Tutor non conficiens inuentarium dolo fecisse videtur. 58: 1. Tutores ob non confessionem inuentarij infamia notantur. ibid. Tutores vinculo necessitudinis pupillo juncti, quid præstare teneantur. 58: 3. ibid. consanguinitatis ratio quando habeatur. Inuentarij confessio an remitti possit. ibid. Inuentarium ob utilitatem pupilli non conficitur. ibid. patrimonij secreta pandere non semper expedit. Tutor ob non confessionem in-

uentarij quomodo puniatur jure Saxon. 58: 8. Tutor regulariter non nisi finita tutela rationes reddere tenetur. 59: 1. Tutor ante finitam tutelam in quibus casibus conueniri possit ibid. Tutor jure Saxon. singulis annis rationem reddere tenetur ibid. Tutela administrationis rationes etiā Magistratus percipere potest. ibid. Naturales tutores rationem reddere non tenentur, neque satisfacere. 59: 5. In actionem tutelae quid veniat. ibid. Tutor res pupillares casu amissas juramento probare debet. 59: 8.

## V

Vadem se alius pro alio dare potest. 15: 9. Varanda seu guaranda quæ dicitur. 13: 9. Varanda promittitur, non præstat. 13: 11. Varanda non seruata pena. 13: 12. Varanda non seruata pena in Regno non semper attenditur 13: 13. Dd. sententia, quod post varandam substantialia tantum mutari negant. 13: 15. Varanda suscepta rem respondere tenetur. 13: 16. Va allus dominum iustitiam denegantē impunè depraedare potest. 9: 4. Vbi lex non distinguit, nec nos distinguere debemus. 69: 18. ubi eadem ratio est, idem juri statui debet. ibid. Vbi ratio legis non habet locum, eò lex producenda non est. 44: 7. Venditio rescinditur, si venditor ultra dimidium iusti precij deceptus sit. 48: 4. Et in quibus casibus id fallat. ibid. Et

# PRACTICARVM CENT. I.

Vtrum etiam Emptori hoc beneficiū l. 2. C. de resc. vend. competat. 48: 6. Vbi Cui. negatiuam tuctur contra commun. Dd. opin. Venditor scienter rem alienam vendens etiam ad id, quod interest, tenetur. 51: 11. Vim vi repellere licet. 83: 3. Violentia priuata quando fiat. 90: 4. Violentia publica quando committatur. 90: 5. Violenter occupans res alienas in quantum teneatur jure Saxon. 90: 3. Violentiam publicam inferens quando penam capitis mereatur. 90: 6. Violentus possessor ad refusionem damnorum et expensarum tenetur. 90: 8. Virgo honesta et nobilis in loco inhonesto constuprata, beneficium legis non habet. 87: 5. Vis fluminis et amissio equi habentur pro legitimis impedimentis. 12: 3. Vltio et vindicta a legibus prohibentur. 83: 9. Volenti et consentienti nulla sit iniuria. 28: 2. Vsuræ jure diuino prohibentur. 36: 1. Vsuras jure Canon. improbat. 36: 2. Vsuras approbans pro heretico censetur. 36: 3. Vsure jure Ciuili permittuntur: et modus eorum præscribitur. 36: 5. Vsuras etiam jure diuino non omnes esse prohibitas, opinio quorundam. 36: 6. Vsuræ alie lucrativæ, alie compensatorie, alie punitivæ dicuntur. 36: 7. Vsuras jure Ciuili permissas, non approbatas, sententia auctoritatis. 36: 9. Vsurarum et census differentia. 36: 12. Vsfusfructus earum rerum,

quæ usu consumuntur, esse non potest. 36: 12. Vsfus terrarum Saxon. ubi per nuncium legitima impedimenta denunciantur. 12: 8. Vsfus obtinuit, ubi accusator ad certam pecunie summam se inscribat. 15: 4. Vulgò quæsi an parentibus succedant, uel contrā. 69: 10. Vulneratus quando præsumatur ex vulnere mortuus. 86: 1. Vulneratis animis inspicendus est. 86: 2. Vulneris qualitas perpendenda est. 86: 5. Vultus quo tempore illatum est, inspicere debet. 86: 7. Vulneratus lethaliter ultra 40 dies viuere non potest. 86: 8. Vxor tacitam hypothecam in bonis mariti habet. 41: 1. Vxor tacitam hypothecam habens præfertur creditoribus anteriorem hypothecam habentibus. 41: 2. Vxor tacitam hypothecam priorem habens creditori itidē anteriorem expressam habenti non præfertur, ex communi sententia. 41: 10. Doctorum diuersæ sententiæ de eo, an etiam expressæ anteriori hypothecæ creditorū posterior tacita uxoris præferatur. 41: 4. Vxor regulariter pro marito non obligatur, nec econtrā. 42: 1. Vxor pro marito fideiubens non tenetur. 42: 2. ibid. SC. Velleian. quæ in se contineat. Vxores seu fœminas naturalis pudor non omnibus perperam se manifestare concedit. 42: 4. ibid. juris Saxon. diuersa ea in re dispositio. Vxor habens dotalitium in bonis mariti, et non consentiens obligationi, nequa



quaquam ad soluenda debita mariti cogi potest. 42: 6. Vxor non habens dotum, sed succedens in bonis mariti, tenetur ad soluendum res mariti una cum heredibus. 42: 7.

Vxor pro marito, & e contra, obligatur, quando communem aliquam negotiationem exercent. 42: 8.

Vxor debita maritus soluere non tenetur, quando uxor propria industria negotiationem aut propinationem aliquam exercet. 42: 9. ibid. In debitis ad attenditur, in cuius utilitatem pecunia sit uersa.

netur, quando uxor propria industria negotiationem aut propinationem aliquam exercet. 42: 9. ibid. In debitis ad attenditur, in cuius utilitatem pecunia sit uersa.

*W* Ergeldus iuris Saxon. quid in se continet. 79: 12. ibid. Differentia inter mulctam, emendam, & VVergeldum.

*LECTOR BENIVOLE, QUAE NOBIS ob pestis sauitiam absentibus, operarum incuria clanculum irrepserunt errata, ea, uti subiicimus, sic corriges:*

*Reliqua, ut leniora; ita pro candore tuo ipsemet facile deprehendes non reprehendes.*

*C*ompetiti, pro competenti. 6: 12. licere, pro licere ei. 7: 3. iuri, pro iure. 11: 1. termin, pro termini. 11: 2. offertur, pro offeratur. 13: 1. fideiussore, pro fideiussorem. 14: 8. in l. 1. & 6, pro x. & p. ibid. ut caut, pro ut eant. ibid. n: 9. Securitas, pro securitatis. diuers, pro diuers. 15: 2. distinctione, pro distinctionem. 17: 6. petitionem, pro petitionem. 19: 1. assignando, pro assignando. 19: 10. in summarijs. C, pro ff. 20: 5. ibid. de iureiur. pro iureiur. praescriptiones, pro praesumptiones, in summar. 21: 6. canonisata, pro canonisatam. 21: 1. penam, pro pena. 22: 5. & ibid. pena, pro penam. indicet, pro iudicet. 26: 6. Appendix de obseruat. 95. huc referenda, operarum incuria in calce obseruat. 26. addita, omnino omittenda fuit. authentici, pro authenticis. 27: 6. recensitur, pro recensetur. 30: 12. repognare, pro repugnare. 43: 25. lucro, pro damno. 47: 8. in summar. noluit, pro uoluit. 53: 2. distracti, pro distractis. 61: 3. coniunctarum, pro coniunctarum. ibid. percipiet, pro praecipiat. 63: 10. a patre, pro a fratre. 65: 4. in summar. parendum pro parcendum. 77: 12. coniuncti, pro coniunctim. 78: 2. possit, pro poscit. 89: 4. transigere liceat, pro transigere non liceat. 89: 8. praescriptio, pro proscriptio. 90: 7. in summar. abstulerit, pro abstulerit. 90: 3.

*FINIS.*



*EXCVDEBAT IN REGIA*

*Ciuitate maritima RIGA*

*Nicolaus Mollinus.*

*ANNO D. M. DC. III.*



1753

EXORDIUM IN REGIA

Civitate maritima REGIA

Nicolaus Holstius

ANNO D. MDCCLXIII

it  
m  
91  
vi  
o  
i  
7  
6



